

## РЕШЕНИЕ

по делу №09-01-17-03/353-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть Решения объявлена 30 октября 2009 года

Полный текст Решения изготовлен 16 ноября 2009 года г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Бурба В.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Снедкова И.Ю. - заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Ячменева О.И. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

Миронова Л.А. - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти.

с участием:

представителя государственного учреждения культуры «Волгоградский Центральный концертный зал»,

представителя ООО «Ангел»,

консультанта правового отдела Комитета по управлению государственным имуществом Администрации Волгоградской области,

представителя Комитета по культуре Администрации Волгоградской области,

представитель заявителя ООО «Торговый дом «Казачий Дон» не явился, извещен надлежащим образом;

рассмотрев дело №09-01-17-03/353-ВО по признакам нарушения государственным учреждением культуры «Волгоградский центральный концертный зал» (адрес: 400131 г.Волгоград, ул. Набережная 62-й Армии) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

15 мая 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области поступило заявление ООО «Торговый дом «Казачий Дон», указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях государственного учреждения культуры «Волгоградский центральный концертный зал» (далее по тексту ГУК «ЦКЗ») при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на пользование государственным имуществом, закрепленным за ГУК «Волгоградский центральный концертный зал» (далее по тексту - Открытый конкурс).

Конкурсная документация утверждена ГУК «ЦКЗ». Согласование конкурсной документации с Комитетом по культуре Администрации Волгоградской области и Комитетом по управлению государственным имуществом Администрации Волгоградской области не проводилось. Заявления о намерении проведения Открытого конкурса и заявления о согласовании договоров, заключенных по результатам Открытого конкурса в Комитет по управлению государственным имуществом Администрации Волгоградской области не поступало.

Сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения

государственных контрактов Волгоградской области для государственных нужд было опубликовано 17 декабря 2008 года в газете «Волгоградская правда» и размещено на официальном сайте Волгоградской области для опубликования и размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Волгоградской области [www.gz-volga.ru](http://www.gz-volga.ru).

Согласно конкурсной документации организатором открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на пользование государственным имуществом Волгоградской области, закрепленным за ГУК «Волгоградский центральный концертный зал» на праве оперативного управления, является ООО «Волгоградская специализированная организация». Однако согласно ответу на запрос (исх. №66/09 от 09.06.2009; вх. №3397 от 15.06.2009), указанное общество передало конкурсную документацию на утверждение заказчику - ГУК «ЦКЗ», который отказался от дальнейшего сотрудничества по проведению Открытого конкурса. Поскольку изменения об организаторе конкурса в конкурсную документацию не вносились, заявки поступали в адрес ООО «Волгоградская специализированная организация», которая до момента вскрытия заявок на участие в конкурсе передала все поступившие в ее адрес заявки в ГУК «ЦКЗ». В соответствии с конкурсной документацией и уведомлениями участников конкурса о соответствии заявки конкурсной документации, конкурсные предложения по лоту №2 необходимо представить до момента вскрытия конвертов с конкурсными предложениями в срок до 11 часов 00 минут 04.05.2009 включительно. Впоследствии дата вскрытия конвертов с конкурсными предложениями была перенесена на 5 мая 2009г., о чем заявителя - ООО ТД «Казачий Дон» не уведомили надлежащим образом, а другой участник конкурса - ООО «Ангел», был уведомлен - 30 апреля 2009 года под роспись. Уведомления об изменении даты вскрытия конвертов с конкурсными предложениями были направлены ГУК «ЦКЗ» за подписью председателя конкурсной комиссии Трелиной О.А.

Из-за отсутствия доверенности представитель ООО «Торговый дом «Казачий Дон» был удален с процедуры вскрытия конкурсных предложений, хотя имел паспорт и был лично представлен председателю конкурсной комиссии директором указанного общества в день подачи конкурсного предложения 30 апреля 2009 год. Представителя другого участника конкурса - ООО «Ангел» допустили на процедуру вскрытия конвертов с конкурсными предложениями, при этом она также не имела доверенности, о чем свидетельствует видеосъемка Открытого конкурса.

Кроме того, согласно пункту 2.6 конкурсной документации в качестве критериев конкурса устанавливаются: сроки реконструкции объекта аренды и размер концессионной платы.

Однако согласно инструкции по заполнению конкурсного предложения (форма 3) срок реконструкции объекта не включен в Форму №3 «Конкурсное предложение», но помимо него рекомендуется к включению в конкурсное предложение еще 9 требований и условий конкурса, критериев оценки которых не установлено. В Протоколе №4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений указаны те же два критерия, что и в конкурсной документации, однако оценка конкурсных предложений производилась по иным критериям, указанным в инструкции по заполнению конкурсного предложения, то есть, победителя конкурса конкурсная комиссия определяла не в соответствии с критериями оценки, содержащимися в разделе 2.6 Конкурсной документации.

Представитель ГУК «ЦКЗ» приобщил к материалам дела письменное объяснение,

согласно которым ГУК «Волгоградский Центральный концертный зал» полностью признает факт нарушения антимонопольного законодательства при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения на пользование государственным имуществом, закрепленным за ГУК «ЦКЗ».

Исследовав имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с частью 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в редакции от 08.11.2009 заключение договоров аренды в отношении государственного имущества, которое закреплено на праве оперативного управления за государственным бюджетным учреждением и которым они могут распоряжаться только с согласия собственника, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурса или аукциона на право заключения такого договора, за исключением случаев перечисленных в статье 17.1 Закона о защите конкуренции.

В силу с пункта 1 статьи 296 Гражданского кодекса Российской Федерации учреждение, в том числе бюджетное, за которым имущество закреплено на праве оперативного управления, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника этого имущества и назначением этого имущества.

Распоряжением Комитета по управлению Государственным имуществом Волгоградской области №835-р от 01.10.1999 здание концертного зала закреплено на праве оперативного управления за ГУК «ЦКЗ». Свидетельство о государственной регистрации права № 34 АБ 263418 от 04.05.2009.

В соответствии с пунктом 3.6. Устава ГУК «ЦКЗ» концертный зал не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, в том числе самостоятельно сдавать в аренду, сдавать в залог, передавать во временное пользование без согласования с Комитетом по управлению государственным имуществом Волгоградской области.

Согласно части 3 статьи 53 Закона о защите конкуренции до установления, предусмотренного частью 4 статьи 17.1 порядка проведения конкурсов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее по тексту - Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать, в том числе, порядок, место, дату и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями.

Концедент вправе вносить изменения в конкурсную документацию при условии обязательного продления срока представления конкурсных предложений не менее чем на тридцать рабочих дней со дня внесения таких изменений.

Сообщение о внесении изменений в конкурсную документацию в течение трех рабочих дней со дня их внесения публикуется конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании, размещается на официальном сайте в сети «Интернет» (часть 6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях).

Таким образом, художественный руководитель ГУК «ЦКЗ» вынося приказ №09/53 от 30.04.2009 о переносе даты вскрытия конвертов с конкурсными предложениями с 4 мая 2009 года на 5 мая 2009 года, внес изменения в конкурсную документацию и, соответственно конкурсная комиссия должна была опубликовать в печатном издании и разместить на официальном сайте сообщение о внесении изменений в

конкурсную документацию в течение трех рабочих дней.

Однако уведомления об изменении даты вскрытия конвертов с конкурсными предложениями были направлены ГУК «ЦКЗ» за подписью председателя конкурсной комиссии Трелиной О.А. 30 апреля 2009 года. При этом участник конкурса ООО «Ангел» был уведомлен 30 апреля 2009 года в 19 часов 00 минут под роспись, а заявитель - ООО ТД «Казачий Дон» не был уведомлен надлежащим образом. В печатном издании изменения конкурсной документации о переносе даты вскрытия конвертов с конкурсными предложениями не опубликовывались, на официальном сайте не размещались.

Следовательно, ООО ТД «Казачий Дон» не имело информации об изменении даты вскрытия конвертов с конкурсными предложениями в отличие от другого участника Открытого конкурса.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации.

Таким образом, действия ГУК «ЦКЗ» по внесению изменений в конкурсную документацию и извещение надлежащим образом только одного из участников конкурса, создает ему преимущественные условия участия в торгах, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Согласно пункту 2.6 конкурсной документации Открытого конкурса в качестве критериев конкурса устанавливаются:

- сроки реконструкции объекта аренды (значимость 0,5, начальное условие - 6 месяцев со дня заключения концессионного соглашения; установлено уменьшение начального условия критерия);
- размер концессионной платы (значимость 0,5) начальное условие по лоту №2 - 938,15 руб. в месяц за 1 кв.м.

Пунктом 2.3.1 конкурсной документации Открытого конкурса установлены требования, предъявляемые к оформлению конкурсного предложения, в частности участник конкурса оформляет конкурсное предложение в соответствии с требованиями конкурсной документации и предоставляет его по форме, приведенной в Разделе 4 конкурсной документации.

Согласно инструкции по заполнению конкурсного предложения (Форма 3, Раздел 4 Конкурсной документации) рекомендуется к включению в конкурсное предложение следующие требования и условия конкурса:

- 1) размер арендной платы за квадратный метр, в том числе НДС;
- 2) обеспечение привлечения для выполнения любых видов проектно-сметных и строительно-монтажных работ на объекте аренды с целью его реконструкции, переоборудования только лицензированных подрядных организаций;
- 3) обеспечение изготовления проектно-сметной документации (ПСД) на выполнение ремонтных работ по объекту и срок ее согласования с Арендодателем;
- 4) размер принимаемых на себя Арендатором расходов на текущий ремонт объекта, его переоборудование;
- 5) размер принимаемых на себя Арендатором расходов на эксплуатацию объекта договора аренды;
- 6) обеспечение содержания объекта в соответствии с существующими нормами пожарной безопасности, действующими в РФ;
- 7) обеспечение содержания объекта в соответствии с санитарными нормами и правилами, действующими в РФ;

- 8) размер принимаемых на себя Арендатором расходов на замену устаревшего оборудования;
- 9) обеспечение оснащения объекта только сертифицированным, в установленном законодательством РФ порядке, технологическим и инженерным оборудованием, при необходимости;
- 10) обеспечение вида деятельности, осуществляемого Арендатором на объекте аренды.

Таким образом, из 10 вышеперечисленных пунктов только первый – размер арендной платы является критерием конкурса, который имеет значимость и установлена его оценка. При этом срок реконструкции объекта не включен в конкурсное предложение по форме 3 конкурсной документации.

Пунктом 2.2.8 Конкурсной документации Открытого конкурса установлено, что все формы, предусмотренные Разделом 4, должны быть заполнены по всем пунктам. Не допускается удаление либо добавление пунктов в указанные формы.

В Протоколе №4 рассмотрения и оценки конкурсных предложений указаны те же два критерия, что и в конкурсной документации, однако оценка конкурсных предложений производилась по иным критериям, указанным в инструкции по заполнению конкурсного предложения. В действительности, оценивался только один критерий конкурса - размер концессионной платы, второй критерий - сроки реконструкции объекта аренды ни одним участником конкурса в конкурсном предложении не отражен и конкурсной комиссией не оценивался, что подтверждается Протоколом №4.

Таким образом, победителя конкурса конкурсная комиссия определяла в соответствии с иными критериями оценки, не содержащимися в разделе 2.6 Конкурсной документации, что привело к ограничению конкуренции посредством нарушения порядка определения победителя.

В соответствии с пунктом 3 части 1 ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя торгов.

Таким образом, указанные выше действия ГУК «ЦКЗ» при определении победителя не в соответствии с критериями, установленными конкурсной документацией, нарушают п.3 ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ст.23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 ст.49 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ, Комиссия

## Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения Государственным учреждением культуры «Волгоградский центральный концертный зал» пункта 2 и пункта 3 части 1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ, выразившегося в осуществлении действий, которые привели к ограничению конкуренции, а именно созданию преимущественных условий отдельным участникам Открытого конкурса и нарушение порядка определения победителя Открытого конкурса.
2. Государственному учреждению культуры «Волгоградский центральный концертный зал» предписание по делу №09-01-17-03/353-ВО не выдавать.