

Решение по делу № 06-03/41-10

14 сентября 2010 года
(решение изготовлено в полном объеме 28 сентября 2010 года)

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Гаврилов С.В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти Карамшук А.Г. при участии:

от Управления муниципальной собственности Администрации г. Переславля-Залесского (далее – Управление) – <...>;

от ООО «МАКСФАРМА» (далее – Заявитель) — <...>;

от Государственного унитарного предприятия Ярославской области «Областная фармация» (далее — ГУП ЯО «ОблФарм») - <...>;

рассмотрев на заседании 14.09.2010 года дело № 06-03/41-10, возбужденное по признакам нарушения Управлением муниципальной собственности Администрации г. Переславля-Залесского части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

дело было возбуждено в отношении Управления муниципальной собственности Администрации г. Переславля-Залесского по признакам нарушения, предусмотренного части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поводом для возбуждения которого послужили заявления ООО «МАКСФАРМА» и ГУП ЯО «ОблФарм».

На заседании Комиссии представитель ООО «МАКСФАРМА» поддержал доводы, указанные в заявлении, и пояснил, что решением комиссии по рассмотрению заявок на участие в аукционе от 13.08.2010 года ООО «МАКСФАРМА» не было допущено к участию в аукционе на право заключения договора аренды муниципального имущества, по причине того, что устав данной организации не содержит сведений о видах деятельности, необходимых для осуществления деятельности в соответствии с условиями документации об аукционе, а именно: хранение, перевозка, отпуск и реализация наркотических и психотропных веществ, внесенных в список IIв соответствии с Федеральным законом от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах»; - реализация программы ДЛО для жителей г. Переславля-Залесского; - обеспечение населения наркотическими средствами и психотропными веществами, внесенными в список IIв соответствии с Федеральным законом от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах». Кроме того, выписка № 1571 от 25.06.2010 года из Единого государственного реестра юридических лиц, приложенная к заявке ООО «МАКСФАРМА», также не содержит сведений об указанных видах деятельности, о лицензиях, выданных претенденту, на право осуществления указанных видов деятельности. Заявитель полагает, поскольку организатор аукциона не включал в аукционную документацию условий о специальных требованиях, а именно о наличии специальных лицензий или каких-либо разрешений на работу с наркотическими средствами и психотропными веществами, то комиссия необоснованно предъявила к нему требование, не предусмотренное аукционной документацией, что послужило основанием для отклонения заявки ООО «МАКСФАРМА».

Представители ГУП ЯО «ОблФарм» согласились с позицией ООО «МАКСФАРМА» и пояснили, что в результате неправомерного отказа в допуске к участию в аукционе сам аукцион был признан несостоявшимся (в связи с тем, что к участию в аукционе допущен только один участник), договор аренды заключен не был.

Представитель Управления не признал нарушения Закона о защите конкуренции и пояснил, что процедура проведения аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества для осуществления деятельности по обеспечению населения г. Переславля-Залесского лекарственными средствами в полной мере соответствовала действующему законодательству.

Принимая решение по делу, Комиссия исходит из следующего.

Постановлением Администрации г. Переславля-Залесского от 11.06.2010 года № 773 Управлению было поручено провести аукцион на право заключения договора аренды муниципального

имущества (встроено-пристроенных нежилых помещений (аптека № 73) по адресу г. Переславль-Залесский, ул. Свободы, д. 28 и аптечного киоска, находящегося на первом этаже нежилого 4-х этажного здания (поликлиника взрослых) по адресу г. Переславль-Залесский, ул. Свободы, д. 42а) сроком на 10 лет для осуществления деятельности по обеспечению населения г. Переславля-Залесского лекарственными средствами.

Указанным постановлением создана аукционная комиссия и утверждены извещение и документация об аукционе.

Извещение и документация об аукционе были опубликованы в официальном печатном издании — газете «Переславская неделя» и размещены на официальном сайте Администрации г. Переславля-Залесского.

В соответствии с пунктом 4.1. документации об аукционе участником аукциона может быть *любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель претендующее на заключение договора аренды.*

В соответствии с пунктом 5.1. документации об аукционе документы, предоставляемые заявителем на участие в аукционе, должны содержать сведения и документы о заявителе, подавшему такую заявку:

- фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

- полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности. В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

- копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

- решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

- заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

- документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

10.08.2010 года ГУП ЯО «ОблФарм» подало заявку на участие в вышеуказанном аукционе, с приложением всех необходимых документов (в том числе выписки из единого государственного реестра юридических лиц, копия устава предприятия и т.д.).

13.08.2010 года ООО «МАКСФАРМА» подало заявку на участие в вышеуказанном аукционе, с приложением всех необходимых документов (в том числе выписки из единого государственного реестра юридических лиц, копия устава предприятия и т.д.).

Как следует из протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе от 13.08.2010 года на процедуру рассмотрения были представлены заявки на участие в аукционе от следующих претендентов:

ГУП «Областная фармация»,
ООО «МАКСФАРМА».

Допущены к участию в аукционе и признано участником аукциона только ГУП «Областная фармация». ООО «МАКСФАРМА» отказано в допуске к участию в аукционе на основании того, что устав данной организации *не содержит сведений о видах деятельности, необходимых для осуществления деятельности в соответствии с условиями конкурсной документации*, а именно: хранение, перевозка, отпуск и реализация наркотических и психотропных веществ, внесенных в список II в соответствии с Федеральным законом от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах»; - реализация программы ДЛО для жителей г. Переславля-Залесского; - обеспечение населения наркотическими средствами и психотропными веществами, внесенными в список II в соответствии с Федеральным законом от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах». Кроме того, выписка № 1571 от 25.06.2010 года из Единого государственного реестра юридических лиц, приложенная к заявке ООО «МАКСФАРМА», также *не содержит сведения об указанных видах деятельности, о лицензиях, выданных претенденту, на право осуществления указанных видов деятельности*.

По мнению аукционной комиссии указанные обстоятельства свидетельствуют о несоответствии ООО «МАКСФАРМА» требованиям, установленным документацией об аукционе, недостоверности представленных сведений.

В связи с тем, что к участию в аукционе допущен только один участник, аукцион признан несостоявшимся.

Согласно пункту 122 Правил проведения конкурсов и аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС РФ от 10.02.2010 № 67 (далее - Правила), *не допускается требовать от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 настоящих Правил*, а именно:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ,

подтверждающий полномочия такого лица;

г) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

е) заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

2) предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации;

3) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

В соответствии с пунктами 18, 19 Правил участники конкурсов или аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам. *Кроме указанных в пункте 18 настоящих Правил требований организатор конкурса или аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурсов или аукционов.*

Законодательством РФ установлены следующие требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов, которые содержатся в статье 11 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд»:

1) соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

2) непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

В соответствии с пунктами 24, 25 Правил заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случаях:

1) непредставления документов, определенных пунктами 52 и 121 настоящих Правил, либо наличия в таких документах недостоверных сведений;

2) несоответствия требованиям, указанным в пункте 18 настоящих Правил;

3) невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса или аукциона;

4) несоответствия заявки на участие в конкурсе или аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора ниже начальной (минимальной) цены договора (цены лота);

5) подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства или организацией, образующей инфраструктуру

поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, либо не соответствующим требованиям, установленным частями 3 и 5 статьи 14 Федерального закона "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", в случае проведения конкурса или аукциона, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Федеральным законом "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации";

б) наличия решения о ликвидации заявителя - юридического лица или наличие решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

в) наличие решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе.

Отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пункте 24 настоящих Правил, не допускается.

Таким образом, действующим законодательством, регулирующим порядок проведения торгов на право заключения договоров аренды муниципального имущества, не установлено оснований для отказа в допуске к участию в торгах участнику, в уставных документах которого не содержится сведений о каких-либо конкретных видах деятельности, а также не имеющему каких-либо специальных лицензий и разрешений.

Стоит отметить, что сама документация об аукционе *не содержит* оснований для отказа потенциальным участникам торгов в допуске а участию в аукционе.

Как указано в пункте 2.3. Устава ООО «МАКСФАРМА» перечень разрешенных видов деятельности *не является исчерпывающим*. Общество вправе заниматься любыми другими видами деятельности, не поименованными учредительными документами, за исключением тех, которые запрещены законом. Из этого следует, что отказ аукционной комиссией по тому основанию, что устав ООО «МАКСФАРМА» не содержит сведений о видах деятельности, необходимых для осуществления деятельности в соответствии с условиями конкурсной документации является необоснованным, так как данный хозяйствующий субъект вправе заниматься любым видом деятельности, а не только тем, которые поименованы в его Уставе.

В соответствии с пунктом 20 Постановления Правительства РФ от 19.06.2002 № 438 «О Едином государственном реестре юридических лиц» содержащиеся в государственном реестре сведения о конкретном юридическом лице предоставляются по запросу, составленному в произвольной форме с указанием необходимых сведений по перечню согласно приложению N 2 к настоящим Правилам, в виде, в том числе, выписки из государственного реестра по форме согласно приложению N 5 к настоящим Правилам. Таким образом, при необходимости получения соответствующей выписки из государственного реестра юридических лиц заинтересованный хозяйствующий субъект в своем заявлении должен указать какие именно сведения (согласно приложению № 2) должны быть указаны в выписке. Документацией об аукционе не установлено требований к содержанию выписки из государственного реестра юридических лиц, то есть не регламентировано — какие именно сведения должны быть указаны в данной выписке.

Кроме того, аукционная комиссия не могла отказать ООО «МАКСФАРМА» по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 13.08.2010 года, поскольку в соответствии с пунктом 7 Положения о лицензировании деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ, внесенных в Список II в соответствии с Федеральным законом "О наркотических средствах и психотропных веществах", утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.11.2006 № 648, для получения лицензии соискатель лицензии направляет или представляет в лицензирующий орган заявление о предоставлении лицензии и документы (копии документов), указанные в пункте 1 статьи 9 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности", а также, в том числе, копии документов, подтверждающих право собственности или иное законное основание использования помещений и оборудования для осуществления деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Таким образом, до получения соответствующей лицензии ООО «МАКСФАРМА» должно было сначала получить в законное владение то или иное помещение и необходимое оборудование.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Исследовав все доказательства по делу, Комиссия пришла к выводу о том, что

необоснованный отказ ООО «МАКСФАРМА» в допуске к участию в аукционе на право заключения договора аренды муниципального имущества ограничил доступ указанному хозяйствующему субъекту к участию в данных торгах, что является нарушением антимонопольного законодательства.

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

р е ш и л а:

1. Признать Управление муниципальной собственности Администрации города Переславля-Залесского нарушившим часть 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Управлению муниципальной собственности Администрации города Переславля-Залесского предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Предписание

по делу № 06-03/41-10 о нарушении антимонопольного законодательства

14 сентября 2010 года

г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России Паутов И.Г.; члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Гаврилов С.В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти Карамшук А.Г. руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 14 сентября 2010 года по делу № 06-03/41-10 о нарушении Управлением муниципальной собственности Администрации г. Переславля-Залесского части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

предписывает:

Управлению муниципальной собственности Администрации г. Переславля-Залесского отменить протокол № 1 рассмотрения заявок на участие в аукционе от 13.08.2010 года в части отказа в допуске к участию в аукционе претендента ООО «МАКСФАРМА» (пункт 8.2. Протокола) и признании аукциона несостоявшимся (пункт 8.3 Протокола). Об исполнении предписания сообщить в Ярославское УФАС в срок до **29 октября 2010 года**.