

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 02-82/18.1-18

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «31» июля
2018 г.

изготовлено в полном объеме «03» августа 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

< > – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

< > – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

< > – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

От ответчика Администрации МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) представитель не явился, представлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя (вх. № 6173э от 30.07.18г.);

От заявителя < > лично и представитель не явились, представлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя (вх. №5931э от 23.07.18г.);

рассмотрев жалобу < > на действия Администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) (далее – Администрация) при организации и проведении открытого конкурса,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 13.07.2018г. вх. № 214ЕПГУ < > на действия Администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района РС (Я) (далее – Администрация) при организации и проведении для проведения открытого

конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия), для предоставления услуги водоотведения населению (Извещение №010618/3109267/02 от 01.06.2018 (открытый конкурс), лот №1, №2 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru).

Заявитель полагает, что действия комиссии нарушают установленные нормативными правовыми актами порядок и организацию проведения открытого конкурса по следующим основаниям:

01.06.2018 года на сайте torgi.gov.ru организатором конкурса Администрацией МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) (далее – Организатор конкурса) было опубликовано извещение о проведении торгов №010618/3109267/02 в форме проведения «открытый конкурс». Размещено два лота на заключение договора безвозмездного использования автоцистерны ассенизационной 5676-03 и на заключение договора безвозмездного использования вакуумной машины КЩ-503В-2 (в нерабочем состоянии) сроком заключения на пять лет.

Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Правила) установлены требования к порядку организации и проведения конкурса.

Пунктом 17 раздела III Правил установлено, что участником конкурсов или аукционов 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.

Пунктом 31 раздела IV Правил установлены требования к содержанию извещения о проведении конкурса.

Во исполнение вышеуказанного конкурса Организатором конкурса установлены: срок отказа от проведения торгов 18.06.2018, дата окончания приема заявок 04.07.2018, дата и время вскрытия конвертов 05.07.2018 (11:00), дата рассмотрения заявок 05.07.2018, дата подведения итогов 05.07.2018.

Пункт 33 Правил устанавливает, что Организатор конкурса вправе отказать от проведения конкурса не позднее, чем за пять дней до даты окончания

срока подачи заявок на участие в конкурсе. Извещение об отказе от проведения конкурса размещается на официальном сайте торгов в течение одного дня с даты принятия решения об отказе от проведения конкурса. В течение двух рабочих дней с даты принятия указанного решения организатор конкурса вскрывает (в случае если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) заявителя) конверты с заявками на участие в конкурсе, открывается доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе и направляет соответствующее уведомление всем заявителям.

Протоколом №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по извещению №010618/3109267/02 от 05.07.2018 по лотам №1, №2 конкурс отменен. Конкурсной комиссией решено: в связи с тем, что в соответствии с п. 7.1 конкурсной документации участниками конкурса могут быть любые юридические лица или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, когда как в извещении о проведении открытого конкурса указано, что к участию в конкурсе допускаются только физические лица. Данный факт противоречий может привести к нарушению закона о защите конкуренции.

Полностью не согласен с действиями Организатора конкурса, которым принято решение об отмене конкурса на дату вскрытия конвертов 05.07.2018. Действиями организатора конкурса нарушены мои законные права и интересы.

Организатором конкурса в нарушении п. 33 Правил, нарушены сроки принятия решения об отмене конкурса. Организатор конкурса вправе отказаться от проведения конкурса не позднее, чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе. Извещением о проведении торгов установлено, что датой окончания приема заявок является 04.07.2018, сроком отказа от проведения торгов 18.06.2018. Организатор конкурса помимо нарушения установленных сроков по отмене конкурса нарушил и процедуру принятия решения об отмене конкурса не разместил извещение об отказе от проведения конкурса в течение одного дня с даты принятия решения об отмене, вскрыл конверты в нарушении установленных сроков (конверты вскрываются в течении двух рабочих дней с даты принятия решения об отмене конкурса), объявил решение об отмене конкурса в момент вскрытия конвертов, при этом каким-то образом направил уведомление о принятом решении 28.06.2018 года, что является несоответствующим действительности.

Организатором конкурса в нарушении п. 33 Правил, нарушены сроки принятия решения об отмене конкурса. Организатор конкурса вправе отказаться от проведения конкурса не позднее, чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе. Извещением о проведении торгов установлено, что датой окончания приема заявок

является 04.07.2018, сроком отказа от проведения торгов 18.06.2018. Организатор конкурса помимо нарушения установленных сроков по отмене конкурса нарушил и процедуру принятия решения об отмене конкурса не разместил извещение об отказе от проведения конкурса в течение одного дня с даты принятия решения об отмене, вскрыл конверты в нарушении установленных сроков (конверты вскрываются в течении двух рабочих дней с даты принятия решения об отмене конкурса), объявил решение об отмене конкурса в момент вскрытия конвертов, при этом каким-то образом направил уведомление о принятом решении 28.06.2018 года, что является несоответствующим действительности.

Более того, Организатор конкурса не воспользовался правом, установленным п. 32 Правил, которое указывает на то, что Организатор конкурса вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении конкурса не позднее, чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе. В течение одного дня с даты принятия указанного решения такие изменения размещаются организатором конкурса или специализированной организацией на официальном сайте торгов.

Таким образом, Организатор конкурса заблаговременно не предпринял никаких действий по устранению недостатков и противоречий конкурсной документации и в извещении, допущены им в нарушение п. 42 Правил. Пункт 42 Правил устанавливает, что сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении конкурса.

Пункт 41 Правил устанавливает, что к конкурсной документации должен быть приложен проект договора (в случае проведения конкурса по нескольким лотам- проект договора в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации. В нарушении указанного пункта Правил к конкурсной документации Организатора конкурса приложен всего один проект Договора, который объединяет два размещенных лота.

Также учитывая, что открытый конкурс проводился на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом для предоставления услуг водоотведения населения, в нарушение п. 42.1 Правил наряду с конкурсной документацией не размещены копии предложений об установлении тарифов, поданных в органы регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоотведения за три последних отчетных периода организацией, осуществляющей эксплуатацию передаваемого арендатору по договору аренды имущества.

В адрес Якутского УФАС России Администрацией направлено возражение (вх.№ 5958э от 23.07.2018 г.) где сообщается, что конкурсной комиссией

Администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района РС (Я) на основании Протокола № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе №010618/3109267/02 от 05.07.2018г. установлено несоответствие данных в конкурсной документации и извещении о проведении торгов от 01.06.2018г.

Так в п. 7.1. предусмотрено, что участником конкурса 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, претендующие на заключение договора.

В приложении №3 извещения о проведении открытого конкурса в п. 4 «Требование, предъявляемые к претендентам на участие в конкурсе» указано, что к участию в конкурсе допускаются физические лица, своевременно подавшие заявку на участие в конкурсе и представившие надлежащим образом оформленные документы в необходимом количестве в соответствии с перечнем, указанным в конкурсной документации.

Данное разногласие, имеющееся в конкурсной документации порождает нарушение антимонопольного законодательства, в частности, создает дискриминирующие условия для участников конкурса.

С целью устранения допущенных нарушений законодательства, конкурсной комиссией принято решение об отмене конкурса.

Также Администрация указывает, что <.....> не подавал заявку на участие в конкурсе как физическое лицо, индивидуальный предприниматель <.....> действительно подавал заявку на участие в конкурсе.

Учитывая вышеизложенное, Администрация считает доводы <.....> о нарушении Администрацией сроков размещения информации об отмене открытого конкурса несостоятельными и просит отказать в удовлетворении жалобы. Также, со стороны Администрации были направлены документы, связанные с вышеуказанным конкурсом.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалобы о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, выслушав доводы привлеченных лиц, изучив представленные документы, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной

комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно ст. 18 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее – ГК РФ), занятие предпринимательской и иной, не запрещенной законом деятельностью, является одним из элементов составляющих содержание правоспособности гражданина.

По смыслу ч. 2 ст. 17 ГК РФ, правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

При этом гражданская правоспособность принадлежит в равной мере всем гражданам (ч. 1 ст. 17 ГК РФ).

Таким образом, реализация гражданином одного из правомочий, составляющих содержание правоспособности, путем государственной регистрации в качестве предпринимателя (ч.1 ст. 23 ГК РФ) не создает нового субъекта гражданского права в виде индивидуального предпринимателя, а лишь наделяет гражданина специальным статусом,

связанным с занятием предпринимательской деятельностью.

Данный вывод следует, в том числе, из ч.2 ст. 1 ГК РФ, предусматривающей, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права в своей воле и интересе, подраздела 2 Лица ч. 1 ГК РФ, не предусматривающего индивидуального предпринимателя в качестве отдельного субъекта гражданских прав с самостоятельными правами и обязанностями, отличного от гражданина.

Следовательно, гражданин <.....> является тем же самым субъектом гражданского права, что и индивидуальный предприниматель <.....>, в связи с чем как одно и то же лицо, не согласное с решением конкурсной комиссии, имеет материальный и процессуальный интерес в заявленной жалобе.

Жалоба <.....> подана в соответствии с порядком и сроками, установленными ст.18.1 Закона о защите конкуренции, жалоба подлежит рассмотрению.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<https://torgi.gov.ru>) 01 июня 2018 года опубликовано извещение о проведении торгов №010618/3109267/02 в форме проведения «открытый конкурс». Размещено два лота на заключение договора безвозмездного использования автоцистерны ассенизационной 5676-03 и на заключение договора безвозмездного использования вакуумной машины КЩ-503В-2 (в нерабочем состоянии). сроком заключения на пять лет.

Организатором закупки является Администрация муниципального образования «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия)

Дата и время начала подачи заявок: 01.06.2018;

Дата и время окончания срока подачи заявок: 04.07.2018.

Дата рассмотрения заявок: 05.07.2018;

Согласно протокола № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по извещению от 05.07.2018г. по лотам №1, №2 было заявлено 2 заявки от ИП <.....> и гр. <.....>

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров,

за исключением случаев, установленных законом.

Согласно ч. 5 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Правила).

В приложении № 3 извещения о проведении открытого конкурса в п. 4 «Требование, предъявляемые к претендентам на участие в конкурсе» указано, что к участию в конкурсе допускаются физические лица, своевременно подавшие заявку на участие в конкурсе и представившие надлежащим образом оформленные документы в необходимом количестве в соответствии с перечнем, указанным в конкурсной документации.

Пунктом 17 Правил установлено, что участником конкурсов или аукционов 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.

В соответствии с п. 42 Правил сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении конкурса.

Таким образом, Администрация, указав в извещении о проведении открытого конкурса, что участником может быть только физическое лицо, нарушила пункт 17 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67.

В п. 4.2. протокола № 1 от 05.07.2018г. указано, что конкурсной комиссией решено: в связи с тем, что в соответствии с п. 7.1 конкурсной документации участниками конкурса могут быть любые юридические лица или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, когда как в извещении о проведении открытого конкурса указано, что к участию в

конкурсе допускаются только физические лица. Данный факт противоречий может привести к нарушению закона о защите конкуренции.

Пункт 33 Правил устанавливает, что организатор конкурса вправе отказать от проведения конкурса не позднее, чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе. Извещение об отказе от проведения конкурса размещается на официальном сайте торгов в течение одного дня с даты принятия решения об отказе от проведения конкурса. В течение двух рабочих дней с даты принятия указанного решения организатор конкурса вскрывает (в случае если на конверте не указаны почтовый адрес (для юридического лица) или сведения о месте жительства (для физического лица) заявителя) конверты с заявками на участие в конкурсе, открывается доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе и направляет соответствующее уведомление всем заявителям.

Таким образом, Администрация, отказавшись от проведения открытого конкурса в день подведения итогов открытого конкурса, нарушила требования пункта 33 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67.

На основании изложенного, Комиссия Якутского УФАС России пришла к выводу о том, что действия Администрации муниципального образования «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия), для предоставления услуги водоотведения населению (Извещение №010618/3109267/02 от 01.06.2018 (открытый конкурс, лот №1, №2) нарушили процедуру проведения торгов, порядок проведения которой установлен Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

С учетом того, что Администрацией открытый конкурс отменен, то у Комиссии Якутского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия Администрации МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) (при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия), для предоставления услуги водоотведения населению (Извещение №010618/3109267/02 от 01.06.2018), **обоснованной;**
2. В связи с тем, что Администрации МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) отменен открытый конкурс, предписание об устранении нарушений не выдавать.
3. Передать материалы рассмотренной жалобы уполномоченному должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.