

РЕШЕНИЕ

20 апреля 2011 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена «7» апреля 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «20» апреля 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее Костромского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>,

в присутствии:

от администрации городского округа - город Галич Костромской области - начальник юридического отдела Администрации городского округа - город Галич Костромской области <...>.

рассмотрев дело №04-06/925 по признакам нарушения администрацией городского округа - город Галич Костромской области (157200, Костромская область, Галичский район, г.Галич, пл.Революции, д.23а) пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России с материалом проверки обратилась Галичская межрайонная прокуратура. Из обращения следует, что в ходе проведенной проверки соблюдения антимонопольного законодательства администрацией городского округа - город Галич Костромской области при отборе официального печатного издания для опубликования извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменениях, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, было выявлено, что в нарушение требований пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в торгах участвовал заказчик - администрация городского округа - город Галич Костромской области.

В своем обращении прокуратура просит провести проверку соблюдения

антимонопольного законодательства в действиях администрации городского округа - город Галич Костромской области.

В ходе проверки представленных прокуратурой материалов проверки установлено следующее.

В соответствии с Постановлением администрации городского округа - город Галич Костромской области от 18 ноября 2009 г. №1136, администрацией было принято решение в целях реализации Федерального закона от 17 июля 2009 года №173-ФЗ «О внесении изменений в статьи 17.1 и 53 Федерального закона «О защите конкуренции» провести торги в форме конкурса по определению официального печатного издания, в котором будут опубликовываться извещения о проведении конкурсов или аукционов, вносимые в них изменения, извещения об отказе от проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Информация о проведении торгов была размещена на официальном сайте городского округа - город Галич и официальном сайте Костромской области и в информационном бюллетене «Городской вестник» №57 (164) от 27 ноября 2009 г.

Этим же Постановлением был определен организатор конкурса - Комитет по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа - город Галич Костромской области, утвержден состав Комиссии по проведению торгов, требования к печатному изданию, цена опубликования информации, и Правила организации и проведения данного конкурса.

Постановлением администрации городского округа - город Галич Костромской области №1188 от 27 ноября 2009 г. была утверждена конкурсная документация. Согласно конкурсной документации, информационного извещения начальная максимальная цена муниципального контракта составляла 10 рублей за квадратный сантиметр. Победителем признавался участник конкурса, предложивший наименьшую цену за один квадратный сантиметр опубликования извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимые в них изменения, извещения об отказе от проведения конкурсов или аукционов, на право заключения договоров. Проведение конкурса было назначено на 28 декабря 2009 г.

Согласно протокола рассмотрения заявок от 28 декабря 2009 г. на конкурс поступила одна заявка, поданная от администрации городского округа - город Галич Костромской области, заявка была подана в отношении информационного бюллетеня «Городской вестник». Данным протоколом конкурс был признан несостоявшимся, а администрация была признана единственным участником конкурса.

Согласно протокола заседания Комиссии по итогам конкурса от 28 декабря 2009 г. принято решение заключить с администрацией городского округа муниципальный контракт на публикацию извещений о торгах муниципального имущества в официальном информационном бюллетене «Городской вестник» в соответствии с конкурсным предложением на бесплатной основе.

Распоряжением администрации городского округа - город Галич Костромской

области №566-р от 29 декабря 2009 г. информационный бюллетень «Городской вестник» определен официальным печатным изданием по размещению информации о проведении торгов в отношении муниципального имущества муниципального образования городского округа - город Галич Костромской области.

Информация о принятом решении была опубликована 30 декабря 2009 г. в информационном бюллетене «Городской вестник» №65 (172).

Муниципальный контракт заключен 11 января 2010 г.

Согласно положений пункта 4.1 муниципального контракта, договор вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует по 31 декабря 2010 года.

Администрацией к рассмотрению дела были представлены пояснения, в которых администрация объяснила свое участие в процедуре конкурса следующим образом.

Часть 5 статьи 53 Закона о защите конкуренции предусматривает, что до 01 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции размещается на официальном сайте муниципального образования в сети «Интернет». При этом извещения о проведении конкурсов или аукционов, вносимые в них изменения, извещения об отказе от проведения конкурсов или аукционов так же опубликовываются в официальном печатном издании, определяемом на конкурсной основе уполномоченным органом местного самоуправления.

В соответствии с частью 3 статьи 53 Закона о защите конкуренции проведение конкурсов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции до установления предусмотренного частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядка проведения конкурсов на право заключения договоров, осуществляются в порядке, установленном Федеральным законом от 21 июля 2005 года №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях).

Принимая во внимание изложенное, комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации городского округа - город Галич Костромской области в декабре 2010 года проведен конкурс по определению официального печатного издания для опубликования извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменений, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Единственной заявкой на участие в конкурсе была заявка администрации городского округа - город Галич Костромской области. Поэтому, согласно части 6 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях конкурс объявлен несостоявшимся.

Из положений статей 27, 28 и 29 Закона о концессионных соглашениях следует, что статус участника конкурса присваивается заявителям (лицам подавшим заявки на участие в конкурсе) только после проведения процедуры предварительного

отбора при условии, что имеется не менее двух заявок на участие в конкурсе. В противном случае согласно части 6 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях концеденту предоставлено право вскрыть и рассмотреть единственную заявку и в случае ее соответствия конкурсной документации предложить заявителю заключить концессионное соглашение.

Таким образом, если конкурс объявлен не состоявшимся в соответствии с частью 6 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях, на таком конкурсе не может быть участников.

В связи с этим действия администрации городского округа - город Галич Костромской области не могут быть квалифицированы по пункту 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Правила организации и проведения конкурса по определению официального печатного издания, в котором будут опубликовываться извещения о проведении конкурсов и аукционов, вносимые в них изменения, извещения об отказе от проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции утвержденные постановлением администрации городского округа - город Галич Костромской области от 18.11.2009 г. №1136 разработаны на основании положений Закона о концессионных соглашениях согласно части 3 статьи 53 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункта 5 статьи 53 Закона о защите конкуренции до 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 настоящего Федерального закона, размещается на официальном сайте Российской Федерации, официальном сайте субъекта Российской Федерации, официальном сайте муниципального образования в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенных соответственно уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления. При этом извещения о проведении конкурсов или аукционов, вносимые в них изменения, извещения об отказе от проведения конкурсов или аукционов также опубликовываются в официальном печатном издании, определяемом на конкурсной основе уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления.

Официальным печатным изданием государственного органа власти либо органа местного самоуправления, как правило, является печатное средство массовой информации, в котором в соответствии с законом или решением соответствующего органа власти производится публикация принятых этим органом власти правовых актов и иных документов.

Федеральные органы исполнительной власти, реализуя требования, установленные разделом 13 Типового регламента внутренней организации федеральных органов исполнительной власти, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 28.07.2005 №452 «О типовом регламенте внутренней организации федеральных органов исполнительной власти», в целях

обеспечения доступа к информации о деятельности того или иного федерального органа исполнительной власти, устанавливаются в регламентах и иных актах федерального органа исполнительной власти, что сведения о деятельности соответствующего федерального органа исполнительной власти размещаются в его официальном печатном органе.

Органы государственной власти субъекта Российской Федерации (как законодательные (представительные), так и исполнительные органы государственной власти) имеют право учреждения печатного средства массовой информации для обнародования (официального опубликования) правовых актов органов государственной власти субъекта Российской Федерации, иной официальной информации (пункт 38 части 2 статьи 26.3 Федерального закона от 06.10.1999 №184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»).

Органы местного самоуправления обладают полномочиями по учреждению печатного средства массовой информации для опубликования муниципальных правовых актов, обсуждения проектов муниципальных правовых актов по вопросам местного значения, доведения до сведения жителей муниципального образования официальной информации о социально-экономическом и культурном развитии муниципального образования, о развитии его общественной инфраструктуры и иной официальной информации (пункт 7 части 1 статья 17 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»). При этом, в судебной практике на основании толкования указанных норм сделан вывод о том, что органу местного самоуправления не предоставлено право учреждать несколько печатных средств массовой информации.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что официальное печатное издание федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления учреждается соответствующим органом власти либо органом местного самоуправления. Как правило, такое официальное печатное издание у соответствующего органа власти (органа местного самоуправления) может быть только одно.

Указанные печатные издания не следует отождествлять с официальным печатным изданием для публикации извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменений, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов в соответствии с требованиями части 5 статьи 53 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 статьи 53 Закона о защите конкуренции федеральный орган исполнительной власти, высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления обязаны на конкурсной основе определять официальное печатное издание для опубликования извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменениях, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов.

Так как печатным изданием будет выполняться работа (оказываться услуга) то соответственно, проведение отбора по определению официального печатного

издания целесообразно осуществлять на аукционе в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов). Критерии, условия и порядок проведения отбора должны определяться в соответствии с Законом о размещении заказов.

При этом, победителем аукциона должно признаваться печатное издание, предложившее минимальный размер платы за опубликование извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменениях, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов.

Процедура торгов по отбору официального печатного издания была проведена администрацией городского округа - город Галич Костромской области в соответствии с утвержденным постановлением администрации городского округа - город Галич от 18.11.2009 г. №1136 Правилами организации и проведения конкурса по определению официального печатного издания. Как пояснила администрация, правила были разработаны на основании положений Закона о концессионных соглашениях согласно части 3 статьи 53 Закона о защите конкуренции.

Нормы статьи 17.1 Закона о защите конкуренции регулируют особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Положения части 3 статьи 53 того же закона, устанавливающие, что до установления предусмотренного частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 настоящего Федерального закона, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, а аукционы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21 декабря 2001 года №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества», так же относятся к порядку заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Вместе с тем, предметом проведенного администрацией городского округа - город Галич Костромской области открытого конкурса, было определение официального печатного издания для опубликования извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменений, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

По результатам открытого конкурса заключался муниципальный контракт на выполнение работ (оказание услуг) печатным изданием по размещению информации о проведении торгов в отношении муниципального имущества муниципального образования городской округ - город Галич Костромской области, а не договор в отношении государственного и муниципального имущества.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о размещении заказов, под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и

внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков. Под нуждами муниципальных бюджетных учреждений понимаются обеспечиваемые муниципальными бюджетными учреждениями (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах данных бюджетных учреждений.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о размещении заказов, государственными заказчиками, муниципальными заказчиками выступают соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения. Государственные, муниципальные заказчики и иные заказчики далее именуются заказчиками. Государственные, муниципальные нужды, а также нужды бюджетных учреждений далее именуются нуждами заказчиков.

В данном случае, потребность администрации городского округа - город Галич Костромской области в проведении открытого конкурса по определению официального печатного издания для опубликования извещений о проведении конкурсов или аукционов, вносимых в них изменений, извещений об отказе от проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, ничто иное как муниципальная нужда.

В соответствии со статьей 10 Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд осуществляется путем проведения торгов. Без проведения торгов размещение заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд проводится у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах, путем запроса котировок.

Согласно части 4 статьи 7 Закона о размещении заказов, членами комиссии не могут быть физические лица, лично заинтересованные в результатах размещения заказа (в том числе физические лица, подавшие заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе или заявки на участие в запросе котировок (далее - котировочные заявки) либо состоящие в штате организаций, подавших указанные заявки), либо физические лица, на которых способны оказывать влияние участники размещения заказа (в том числе физические лица, являющиеся участниками (акционерами) этих организаций, членами их органов управления, кредиторами участников размещения заказа), а также непосредственно осуществляющие

контроль в сфере размещения заказов должностные лица уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления (далее также - орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов). В случае выявления в составе комиссии указанных лиц заказчик, уполномоченный орган, принявшие решение о создании комиссии, обязаны незамедлительно заменить их иными физическими лицами, которые лично не заинтересованы в результатах размещения заказа и на которых не способны оказывать влияние участники размещения заказа, а также которые не являются непосредственно осуществляющими контроль в сфере размещения заказов должностными лицами органов, уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов.

В статье 17 Закона о защите конкуренции установлены требования к торгам.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Вместе с тем, несмотря на установленные Законом о защите конкуренции, Законом о размещении заказов запрет, администрация городского округа - город Галич Костромской области приняла участие в проводимых торгах, по результатам которых получила право заключить муниципальный контракт.

Данные действия администрации городского округа - город Галич Костромской области являются нарушением пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в участии заказчика торгов - администрации городского округа - город Галич Костромской области, в процедуре торгов в качестве участника, что могло привести к ограничению конкуренции на торгах.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения администрацией городского округа - город Галич Костромской области (157200, Костромская область, Галичский район, г.Галич, пл.Революции, д.23а) пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в участии заказчика торгов - администрации городского округа - город Галич Костромской области, в процедуре торгов в качестве участника, что могло привести к ограничению конкуренции на торгах.

2. Предписание администрацией городского округа - город Галич Костромской области (157200, Костромская область, Галичский район, г.Галич, пл.Революции, д.23а) не выдавать, в связи с тем, что муниципальный контракт исполнен.

3. Передать материалы дела должностному лицу Костромского УФАС России уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях, для рассмотрения материалов дела на предмет возбуждения административного производства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.