

решение жалобе № 034/10/18.1-1543/2023

«16» января 2024 года

Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председатель Комиссии: Я.О.И. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии: Л.Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Т.С.А. – заместитель начальника отдела контроля

органов власти,

рассмотрев по правилам ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) жалобу ИП Е.А.Н. и дополнение к ней на действия комитета сельского хозяйства Волгоградской области и комиссии по проведению конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства на рыбохозяйственных водоемах в административно-территориальных границах Волгоградской области и заключению такого договора (далее — Конкурсная комиссия) при организации и проведении конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства в административно-территориальных границах Волгоградской области (извещение № 22000149280000000005, лоты № 2, 7, 8, далее — Конкурс),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее - Волгоградское УФАС России) 22.12.2023 (вх. № 12201/23) поступила жалоба ИП Е.А.Н. (далее – Заявитель) с дополнением от 09.01.2024 № 26/24 на действия комитета сельского хозяйства Волгоградской области и Конкурсной комиссии при проведении Конкурса.

Местоположения рыболовных участков:

- лот № 2 - Бережновский прибрежный, Волгоградское водохранилище (Николаевский муниципальный район);
- лот № 7 — Куринский прибрежный, Волгоградское водохранилище (Николаевский муниципальный район);
- лот № 8 — Куринский пойменный, Волгоградское водохранилище (Николаевский муниципальный район).

Жалоба Заявителем подана в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции уведомление о поступлении жалобы 25.12.2023 исх. № ОЯ/9665/23 направлено Заявителю, в комитет сельского хозяйства Волгоградской области по электронной почте.

Рассмотрение жалобы назначено на 09.01.2024 в 11 час. 00 мин. Рассмотрение жалобы состоялось после отложения 16.01.2024 в 11 час. 00 мин.

На рассмотрении жалобы присутствовали: ИП Е.А.Н. (личность установлена по паспорту), представитель ИП Е.А.Н. – С.Д.Ю. (доверенность, после отложения); представители комитета сельского хозяйства Волгоградской области: К.С.И. (доверенность), О.С.В. (доверенность), П.А.Н. (доверенность).

Обжалуемые торги – конкурс на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства в административно-территориальных границах Волгоградской области (извещение № 22000149280000000004, лоты № 2, 7, 8).

Организатором Конкурса является комитет сельского хозяйства Волгоградской области (далее – Комитет, Организатор конкурса).

Конкурс проводится на основании Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 № 264 «далее — Правила № 264), конкурсной документации на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства в административно-территориальных границах Волгоградской области, утвержденной приказом Комитета от 04.10.2023 № 356 (далее — Конкурсная документация).

Извещение № 22000149280000000005 о проведении Конкурса 05.10.2023 (далее — Извещение) опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее — Официальный сайт).

Заявитель и его представитель на заседании Комиссии Управления поддержали доводы, изложенные в жалобе и дополнении к жалобе, считают что:

- ИП Е.А.Н. неправомерно отказано в допуске к участию в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8;
- Конкурсной комиссией нарушен порядок проведения Конкурса при проверке сведений, представленных ООО «Бережновское» в составе заявок по лотам № 2, 7, 8, на соответствие п.п. «ж», «и» п. 27, п.п. «в.» п. 28 Правил № 264;
- Организатором конкурса и Конкурсной комиссией при проведении Конкурса нарушены требования п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, п. 5 Правил № 264.

Представители Организатора конкурса пояснили, что Конкурс проведен в соответствии с требованиями действующего законодательства, жалобу ИП Е.А.Н. считают необоснованной.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

1. На основании ч. 3 ст. 33.3 Федерального закона от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» договор пользования рыболовным участком заключается по результатам конкурса на право заключения такого договора.

В п.п. «в» п. 12 Правил № 264, п.п. «в» п. 2.3 Конкурсной документации установлено требование об отсутствии у заявителя задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний отчетный период в размере более 25 процентов балансовой стоимости активов заявителя по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Проверка заявителей на соответствие требованиям, указанным в п. 12 Правил № 264, осуществляется комиссией (п. 13 Правил № 264).

В соответствии с п. 15 Правил № 264 основаниями для отказа в допуске к участию в конкурсе является в том числе несоответствие заявителя требованиям, установленным п. 12 Правил № 264 (п.п. «б» п. 15 Правил № 264).

Аналогичные требования содержатся в п.п. «б» п. 2.4 Конкурсной документации.

Согласно п. 45 Правил № 264 на основании результатов рассмотрения заявок комиссия принимает решение о допуске или об отказе в допуске заявителей к участию в конкурсе по основаниям, предусмотренным пунктом 15 Правил № 264. Комиссия оформляет протокол рассмотрения заявок, который подписывается присутствующими на заседании членами комиссии в день окончания рассмотрения заявок.

На участие в Конкурсе по лоту № 2 было подано 3 заявки (ООО «Бережновское», ИП Б.З.Л., ИП Е.А.Н.), по лоту № 7 - 3 заявки (ООО «Бережновское», ИП Б.З.Л., ИП Е.А.Н.), по лоту № 8 - 2 заявки (ООО «Бережновское», ИП Е.А.Н.).

В ходе оценки поступивших заявок на участие в Конкурсе на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией, Организатором конкурса были направлены соответствующие межведомственные запросы в уполномоченные органы.

Руководствуясь п.п. «в» п. 12 Правил № 264, 21.11.2023 исх. № 18-12-22/11395 Комитетом в адрес Управления Федеральной налоговой службы по Волгоградской области направлен запрос о предоставлении сведений об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний отчетный период в размере более 25 процентов балансовой стоимости активов заявителя по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период в отношении всех заявителей, подавших заявки на участие в Конкурсе, в том числе в отношении ИП Е.А.Н.

Согласно ответу Управления Федеральной налоговой службы по Волгоградской области от 23.11.2023 исх. № 18-25/5/23844@ на письмо Комитета от 21.11.2023 исх. № 18-12-22/11395 у ИП Е.А.Н. по состоянию на 23.11.2023 имеется налоговая задолженность.

Исходя из запроса Комитета, а также ответа Управления Федеральной налоговой

службы по Волгоградской области от 23.11.2023 исх. № 18-25/5/23844@, Конкурсная комиссия 18.12.2023 протоколом № 2 рассмотрения заявок на участие в Конкурсе правомерно отказала ИП Е.А.Н. в допуске к участию в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8 в связи с несоответствием Заявителя требованиям, установленным п. 2.3 Конкурсной документации. Довод Заявителя необоснован.

Конкурсная комиссия руководствовалась документами, полученными посредством межведомственного запроса в соответствии с требованиями Правил № 264 в отношении всех заявителей, подавших заявки на участие в Конкурсе, тем самым соблюдая принцип создание для заявителей равных условий участия в Конкурсе (п.п. «а» п. 5 Правил № 264).

Ссылка Заявителя на то, что Правилами № 264 не предусмотрено направление запроса в Федеральную налоговую службу с целью проверки заявителей, подавших заявки на участие в Конкурсе, на соответствие требованиям, указанным в п. 12 Правил № 264, несостоятельна.

Организатор конкурса на основании обращения Конкурсной комиссии исполнил обязанность, предусмотренную Правилами № 264, путем направления соответствующего межведомственного запроса в Управления Федеральной налоговой службы по Волгоградской области. Ни Комитет, ни Конкурсная комиссия не имеют правовых оснований иным способом проверить заявителей на соответствие требованиям, установленным в п.п. «в» п. 12 Правил № 264.

Заявителем к материалам жалобы приобщены ответ Управления Федеральной налоговой службы по Волгоградской области от 07.12.2023 исх. № 18-28/24878@ на запрос ИП Е.А.Н. от 01.12.2023 исх. № 3192-ЗГ.

Учитывая, что указанные документы отсутствовали в составе заявок ИП Е.А.Н., в связи с чем не могли быть оценены Конкурсной комиссией в ходе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8, они не могут быть приняты по внимание Комиссией Управления при рассмотрении жалобы.

В ходе рассмотрения настоящей жалобы ИП Е.А.Н. заявлено ходатайство о привлечении лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых обстоятельствах (вх. № 25/24 от 09.01.2024), которое было рассмотрено на заседании Комиссии Управления 16.01.2024, в удовлетворении отказано по следующим основаниям.

На основании п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган наделен полномочиями по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Порядок осуществления антимонопольным органом вышеуказанных полномочий установлен ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, ст. 42.1 Закона о защите конкуренции, на которую ссылается ИП Е.А.Н. в своем ходатайстве, регулирует порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, установленный главой 9 (ст. 39-52) Закона о защите конкуренции.

Положения главы 9 Закона о защите конкуренции применяются исключительно при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства и не

применимы при осуществлении антимонопольным органом полномочий по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Кроме того, Закон о защите конкуренции не предусматривает возможность привлечения экспертов, переводчиков и лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах в ходе рассмотрения жалоб в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

2. В жалобе ИП Е.А.Н. указано, что Конкурсной комиссией нарушен порядок проведения Конкурса при проверке сведений, представленных ООО «Бережновское» в составе заявок по лотам № 2, 7, 8, на соответствие с п.п. «ж», «и» п. 27, п.п. «в» п. 28 Правил № 264.

Во исполнение п. 27 Правил № 264 заявка на участие в Конкурсе должна содержать в том числе:

- сведения о среднесуточном объеме (в тоннах) производства заявителем рыбной продукции на береговых производственных объектах, позволяющих осуществлять переработку водных биологических ресурсов, не обремененных правами третьих лиц и расположенных в границах 1 муниципального образования соответствующего субъекта Российской Федерации, на территории которого расположен или к территории которого прилегает рыболовный участок (далее - рыбоперерабатывающий завод), за последние 4 года, предшествующие году проведения конкурса, либо за фактический период, предшествующий проведению конкурса, в случае если этот период менее 4 лет (для заявителей, ранее осуществлявших рыболовство) (п.п. «ж» п. 27 Правил № 264);

- сведения о видах производимой заявителем рыбной продукции на рыбоперерабатывающем заводе за последний год, предшествующий году проведения конкурса, либо за фактический период, предшествующий проведению конкурса, в случае если этот период менее года, в соответствии с перечнем видов такой продукции, утверждаемым Министерством сельского хозяйства Российской Федерации (для заявителей, ранее осуществлявших рыболовство и производивших указанную продукцию) (п.п. «и» п. 27 Правил № 264).

Аналогичные требования содержатся в подпунктах «ж», «и» п. 3.2 Конкурсной документации.

Согласно п.п. «в» п. 28 Правил № 264 к заявке прилагаются в том числе документы, подтверждающие наличие у заявителя права собственности или аренды на рыбоперерабатывающий завод, права на которые не зарегистрированы в Едином государственном реестре недвижимости (в случае если такие права зарегистрированы в указанном реестре - сведения о рыбоперерабатывающем заводе). Договор аренды в отношении рыбоперерабатывающих заводов должен быть заключен на весь срок действия договора. Если предметом конкурса является рыболовный участок, расположенный в акватории внутренних вод Российской Федерации, за исключением внутренних морских вод Российской Федерации, указанные документы представляются в случае наличия у заявителя права собственности или аренды на рыбоперерабатывающий завод.

Аналогичные требования содержатся в п. 4.1 Конкурсной документации.

В соответствии с п. 28(1) Правил № 264 комиссия в течение 1 рабочего дня со дня вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам обращается к организатору конкурса, который запрашивает посредством межведомственного запроса, в том числе в электронной форме с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия, в отношении заявителя:

- сведения, подтверждающие, что рыбоперерабатывающий завод расположен в зданиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям, - в Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (п.п. «б» п. 28(1) Правил № 264);

- сведения о среднесуточном объеме (в тоннах) производства заявителем рыбной продукции на рыбоперерабатывающем заводе за последние 4 года, предшествующие году проведения конкурса, сведения, подтверждающие виды производимой заявителем рыбной продукции, предусмотренные перечнем, утверждаемым Министерством сельского хозяйства Российской Федерации в соответствии с подпунктом «и» п. 27 Правил № 264, на рыбоперерабатывающем заводе за последний год, предшествующий году проведения конкурса (выписка из формы федерального статистического наблюдения за уловами водных биологических ресурсов, производством рыбной продукции из них), - в территориальном органе Федерального агентства по рыболовству (п.п. «д» п. 28(1) Правил № 264).

Аналогичные требования содержатся в подпунктах «б», «д» п. 4.2 Конкурсной документации.

Заявитель вправе по собственной инициативе представить в комиссию документы, подтверждающие сведения, указанные в п. 28(1) Правил № 264, полученные не ранее чем за 6 месяцев до размещения на официальном сайте извещения, либо их копии, заверенные в установленном законодательством Российской Федерации порядке (п. 28(3) Правил № 264).

Согласно п. 29 Правил № 264 Организатор конкурса не вправе требовать от заявителя предоставления документов, не предусмотренных пунктами 27 и 28 Правил № 264. Организатором конкурса в ходе проведения Конкурса какие-либо документы, не предусмотренные пунктами 27-28 Правил № 264 у заявителей не истребовались.

Таким образом, проверка сведений, представленных заявителем на участие в Конкурсе в порядке межведомственного запроса является обязанностью Организатора конкурса, подтверждение сведений какими-либо документами самим заявителем - его правом.

В п. 16 заявок на участие в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8 ООО «Бережновское» указаны сведения по годам, предусмотренные п.п. «ж» п. 27 Правил № 264, п.п. «жк» п. 3.2 Конкурсной документации: 2019 - 1,2868; 2020 – 0,9421; 2021 - 0; 2022 – 0.

В п. 18 заявки на участие в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8 ООО «Бережновское» сведения, предусмотренные п.п. «д» п. 28(1) Правил № 264, п.п. «д» п. 4.2 Конкурсной документации, не указаны.

21.11.2023 исх. № 18-12-22/11393 Организатором конкурса во исполнение

требований п. 28(1) Правил № 264 направлен запрос в Волго-Каспийское территориальное управление Росрыболовства о предоставлении сведений о среднесуточном объеме (в тоннах) производства заявителем рыбной продукции на рыбоперерабатывающем заводе за последние 4 года, предшествующие году проведения конкурса, сведения, подтверждающие виды производимой заявителем рыбной продукции, предусмотренные перечнем, утверждаемым Министерством сельского хозяйства Российской Федерации в соответствии с подпунктом «и» п. 27 Правил № 264, на рыбоперерабатывающем заводе за последний год, предшествующий году проведения конкурса (выписка из формы федерального статистического наблюдения за уловами водных биологических ресурсов, производством рыбной продукции из них), в том числе в отношении ООО «Бережновское».

24.11.2023 исх. № 02-04-10/7037 Волго-Каспийское территориальное управление Росрыболовства представило Организатору конкурса информацию о среднесуточном объеме производства рыбной продукции, которой подтверждены сведения о среднесуточном объеме производства ООО «Бережновское» рыбной продукции по годам, представленные ООО «Бережновское» в составе заявок по лотам № 2, 7, 8. Довод Заявителя необоснован.

3. При вскрытии конвертов с заявками и открытии доступа к заявкам объявляются и заносятся в протокол вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к заявкам наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) каждого заявителя, конверт с заявкой которого вскрывается или доступ к поданной в электронной форме заявке которого открывается, информация о наличии документов, предусмотренных конкурсной документацией, предложение о размере платы, указанное в п.п. «б» п. 27 Правил № 264, а также сведения, содержащиеся в документах, предусмотренных п. 28 Правил № 264 (п. 39 Правил № 264).

Исходя из п.п. «в» п. 28 Правил № 264 документы, подтверждающие наличие у ООО «Бережновское» рыбоперерабатывающего завода, в случае если рыболовный участок расположен в акватории внутренних вод Российской Федерации, предоставляются только при наличии такого завода.

Заявки ООО «Бережновское» на участие в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8 не содержат документы, подтверждающие наличие у ООО «Бережновское» права собственности или аренды на рыбоперерабатывающий завод.

Согласно ответу Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии от 21.11.2023 № КУВИ-001/2023-262597780 на межведомственный запрос Комитета, в отношении ООО «Бережновское» информация в Едином государственном реестре недвижимости отсутствует.

Вместе с тем, в приложении к протоколу № 1 от 21.11.2023 вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства в административно-территориальных границах Волгоградской области (далее — Протокол № 1) в пунктах 9, 10, 11, 12, 13, в графе 14 «Документы, подтверждающие наличие у заявителя права собственности или аренды на рыбоперерабатывающий завод» указан «+», что не соответствует документам, приложенным к заявкам ООО «Бережновское».

Протокол № 1 и приложение к нему не содержат сведения, содержащиеся в документах, предусмотренных п.п. «в» п. 28 Правил № 264, подтверждающие наличие у ООО «Бережновское» права собственности или аренды на рыбоперерабатывающий завод, в связи с чем Протокол № 1 не соответствует требованиям п. 39 Правил № 264. Довод Заявителя обоснован.

4. В ходе рассмотрения жалобы Заявитель пояснил, что отказав ИП Е.А.Н. в допуске к участию в Конкурсе по лотам № 2, 7, 8, нарушены требования п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Из данной нормы следует, что не любые действия при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, иных закупок могут быть признаны нарушающими антимонопольное законодательство, а только те, которые не соответствуют закону и негативным образом влияют на состояние конкуренции.

Поскольку в Протоколе № 1 не содержится информация о победителе, нарушения, выявленные Комиссией Управления при его оформлении, не могут быть квалифицированы как нарушение п.п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

5. 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

В связи с выявленными нарушениями в действиях Конкурсной комиссии п. 39 Правил № 264, Комиссией Управления принято решение о выдаче Конкурсной комиссии обязательного для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений при проведении Конкурса.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Е.А.Н. на действия комитета сельского хозяйства Волгоградской области и комиссии по проведению конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства на рыбохозяйственных водоемах в административно-территориальных границах Волгоградской области и заключению такого договора

при проведении конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства в административно-территориальных границах Волгоградской области (извещение № 22000149280000000005, лоты № 2, 7, 8) обоснованной.

2. Признать комиссию по проведению конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства на рыбохозяйственных водоемах в административно-территориальных границах Волгоградской области и заключению такого договора, нарушившей п. 39 Правил организации и проведения конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2008 № 264.

3. Выдать комиссии по проведению конкурса на право заключения договора пользования рыболовным участком для осуществления промышленного рыболовства на рыбохозяйственных водоемах в административно-территориальных границах Волгоградской области и заключению такого договора обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений при проведении Конкурса.

4. Передать материалы жалобы № 034/10/18.1-1543/2023 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела (дел) об административном правонарушении.

Председатель
комиссии

О.И.Я

Члены комиссии:

Е.В.Л

С.А.Т

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня его принятия.