

РЕШЕНИЕ

по жалобе №13-01-18.1-03/200

о признании жалобы обоснованной

15 мая 2013

г. Волгоград

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

Председателя комиссии: **Бурба В.В.** – заместитель руководителя, начальник отдела контроля органов власти;

Членов комиссии: **Лосевская Е.В.** – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

Тибилова Э.А. – государственный инспектор отдела контроля органов власти.

рассмотрев по правилам статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) жалобу ЗАО «Нефтетранспроект» (далее - Заявитель) на действия аукционной комиссии - Территориальное управление Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Волгоградской области (далее – аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона на право заключения договора о передаче в аренду недвижимого имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации.

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 06 мая 2013 года поступила жалоба ЗАО «Нефтетранспроект» на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона на право заключения договора о передаче в аренду недвижимого имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации в соответствии с аукционной документацией.

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

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения (№03-8/2138 от 08.05.2013) направлено: заявителю 08 мая 2013г. в 10 ч. 58 мин. по электронной почте

zaontp@gmail.ru, аукционной комиссии 08 мая 2013г. в 10 ч. 56 мин. по электронной почте tu34@rosim.ru.

Рассмотрение жалобы назначено на 15.05.2013г. в 10 ч. 00 мин. Рассмотрение жалобы по существу завершилось 15 мая 2013 года в 11 часов 00 минут.

На рассмотрении жалобы присутствовали: Быкова А.В. – представитель ЗАО «Нефтетранспроект» по доверенности от 14.05.2013г. (сроком на 1 год), Михайленко С.Я. – представитель Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Волгоградской области по доверенности от 10.01.2013г. №2 (сроком на 1 год), Плюшкина С.Г. - представитель Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Волгоградской области (удостоверение №002 от 09.11.2009).

Обжалуемые торги – открытый аукцион по составу участников и форме подаче предложений. Предмет аукциона – открытый аукцион на право заключения договора о передаче в аренду недвижимого имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации. Объект - административное здание общей площадью 531,8 кв.м, (с забором общей площадью 23,34 м. и воротами); Волгоградская область, г.Волгоград, ул.им.Огарева, 5; для административно-управленческой деятельности; реестровый номер административного здания: П12360001446 (Лот №1). Извещение №090413/0045599/01 о проведении открытого аукциона размещено 09.04.2013г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru.

Обжалуемые действия аукционной комиссии – необоснованный отказ аукционной комиссии в допуске к участию в аукционе заявки ЗАО «Нефтетранспроект» в связи с отсутствием документа об одобрении или о совершении крупной сделки в соответствии с учредительными документами.

Из жалобы следует, что право заключения договора аренды имущества, являющегося предметом аукциона, не является для ЗАО «Нефтетранспроект» крупной сделкой исходя из Устава ЗАО «Нефтетранспроект». Представитель ЗАО «Нефтетранспроект» в заседании просит признать жалобу обоснованной по основаниям, изложенным в жалобе.

Представители ТУ Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Волгоградской области представили в заседание Комиссии пояснения (от 15.05.2013г. №СМ-047209) по доводам жалобы (с приложением материалов), в которых указывают на отсутствие в приложенных к заявке ЗАО «Нефтетранспроект» материалах каких-либо документов, подтверждающих, что сделка для ЗАО «Нефтетранспроект» не является крупной. Также пояснили, что по результатам открытого аукциона договор с победителем аукциона не заключен.

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

1. Открытый аукцион (извещение №090413/0045599/01) на право заключения договора аренды недвижимого имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации проведен 06 мая 2013г. Заявки подали Чулкова И.П., ООО «Единая служба сервиса», ЗАО «Нефтетранспроект», Бондарев А.В. К участию в аукционе допущены Чулкова И.П., ООО «Единая служба сервиса». Заявки ЗАО «Нефтетранспроект» и Бондарева А.В. к участию в аукционе не допущены. Согласно п.4 Протокола №1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе по извещению №090413/0045599/01 от 30.04.2013г. по Лоту №1 заявка ЗАО «Нефтетранспроект» не допущена по причине непредставления документов, определенных пунктом 121 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67, а именно в связи с отсутствием документа об одобрении или о совершении крупной сделки в соответствии с учредительными документами.

В соответствии с пп. «д» п.121 Правил 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, утвержденных 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, утвержденные Приказом ФАС №67) заявка на участие в аукционе должна содержать 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.

Согласно абз.1 ч.1 ст.78 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" крупной сделкой считается сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, сделок, связанных с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества, сделок, связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества, и сделок, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный настоящим Федеральным законом.

Как следует из приведенного понятия, сделка считается крупной в том случае, если ее совершение связано с приобретением, отчуждением либо возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества. Так как предметом рассматриваемого аукциона является право заключения договора о передаче **в аренду недвижимого имущества**, находящегося в Государственной казне РФ, и не связана с приобретением или отчуждением данного имущества, то соответственно сделка по закону не является крупной.

В соответствии с абз.3 п.30 Постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" Уставом общества могут быть предусмотрены иные случаи, когда на совершаемые обществом сделки (например, на договоры аренды без права выкупа арендованного имущества) распространяется порядок одобрения крупных сделок, установленный [Законом](#).

Исходя из п.6.5.15 Устава ЗАО «Нефтетранспроект», утвержденного общим собранием учредителей ЗАО «Нефтетранспроект» (Протокол №1 от 14.02.2011г.), к исключительной компетенции Общего собрания акционеров относится принятие решений об одобрении крупных сделок в случаях, предусмотренных Федеральным законом «Об акционерных обществах». Пунктом п.7.2.17 указанного Устава к исключительной компетенции Совета директоров Общества относится одобрение крупных сделок, связанных с приобретением и отчуждением Обществом имущества, предметом которых является имущество, стоимость которого составляет от 25% (двадцати пяти) до 50% (пятидесяти) процентов балансовой стоимости активов Общества на дату принятия решения о совершении таких сделок.

Таким образом, Уставом ЗАО «Нефтетранспроект» в перечень крупных сделок не включены иные сделки, кроме предусмотренных законом, а компетенции их одобрения распределены между Общим собранием акционеров и Советом директоров общества.

Правила об одобрении крупных сделок, содержащееся в законе и в Уставе ЗАО «Нефтетранспроект», применяются в случае, если ими установлено, что совершаемая сделка является крупной. Так как договор аренды имущества для ЗАО «Нефтетранспроект» не определен как крупная сделка и требование о его одобрении прямо не установлено Уставом общества, то принятие решения об одобрении заключения договора аренды имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации, не требуется в силу закона и Устава общества.

В заявке ЗАО «Нефтетранспроект» на участие в открытом аукционе отсутствует решение, подтверждающие одобрение заключения договора аренды имущества, а также иной документ, заявляющий об отсутствии необходимости такого одобрения.

Обязанность заявителя по предоставлению документа, подтверждающего факт того, что сделка для Общества не является крупной либо не требуется решения об одобрении, Правилами, утвержденными Приказом ФАС №67, и аукционной документацией не установлена.

Пунктом 122 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67, не допускается требовать

от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 настоящих Правил.

Перечень сведений и документов, которые должна содержать заявка на участие в аукционе, предусмотрен п.121 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67, и является закрытым.

Таким образом, требование о представлении ЗАО «Нефтетранспроект» решения об одобрении или о совершении крупной сделки в случае, если она является крупной, либо документа, свидетельствующего об отсутствии необходимости такого решения, противоречит п.122 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67.

2. Согласно п.8.3 аукционной документации основаниями для отказа в допуске к участию в аукционе являются:

- непредставление документов, определенных пунктом 7.2 аукционной документации, либо наличия в таких документах недостоверных сведений;
- несоответствие заявки требованиям, предусмотренным документацией;
- несоответствие заявителя требованиям, предусмотренным пунктом 2.2. аукционной документации.

В соответствии с п.24 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67, 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";
- 6) 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;

7) 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.

Заявка ЗАО «Нефтетранспроект» содержит следующие документы: заявка на участие в открытом аукционе; опись документов; анкета участника аукциона; свидетельство о государственной регистрации юридического лица; Устав ЗАО «Нефтетранспроект»; 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; документ, подтверждающий полномочия заявителя (Протокол заседания Совета директоров ЗАО «Нефтетранспроект» от 04.03.2011 г.); выписка из Единого государственного реестра юридических лиц №15705В/2013 от 26.04.2013).

Таким образом, заявка ЗАО «Нефтетранспроект» содержит все необходимые сведения и документы, установленные п.7.1 и 7.2 аукционной документации и соответствует п.120-121 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67.

Отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пункте 24 настоящих Правил, не допускается (п.25 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67).

Таким образом, отказ в допуске ЗАО «Нефтетранспроект» к участию в аукционе по основаниям, не установленным п.24 Правил, утвержденных Приказом ФАС №67, противоречит п.25 указанных Правил.

Согласно п.20 ст.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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Нефтетранспроект» на действия аукционной комиссии Территориального управления Федерального агентства по управлению

государственным имуществом в Волгоградской области при проведении открытого аукциона (извещение №090413/0045599/01) на право заключения договора о передаче в аренду недвижимого имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации, обоснованной.

2. Признать факт нарушения аукционной комиссией Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Волгоградской области порядка проведения аукциона (извещение №090413/0045599/01) на право заключения договора о передаче в аренду недвижимого имущества, находящегося в Государственной казне Российской Федерации, выразившегося в необоснованном отклонении заявки ЗАО «Нефтетранспроект» посредством несоблюдения требований пункта 25 Правил 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, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67.

3. Выдать аукционной комиссии Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Волгоградской области предписание об отмене Протокола №1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 30.04.2013г. и Протокола аукциона №1 от 06.05.2013г. на право заключения договора аренды недвижимого имущества, находящегося в казне Российской Федерации, в срок до 22.05.2013г.