

РЕШЕНИЕ

дело № 90Т/04-2015

02 октября 2015 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председатель Комиссии:

– заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

– ведущий специалист – эксперт отдела контроля торгов;

– специалист – эксперт отдела контроля торгов,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Авиалифт-ДВ» (далее – ООО «Авиалифт-ДВ», Заявитель),

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба «Авиалифт-ДВ» на действия организатора торгов – Краевого государственного унитарного авиационного предприятия «Пластун-Авиа» (далее - КГУАП «Пластун-Авиа») при проведении конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования имуществом Приморского края (извещение № 150915/6952684/01, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru) (далее – конкурс).

По мнению Заявителя, организатор торгов объявил конкурс с нарушением Закона о защите конкуренции и Приказа Федеральной антимонопольной службы 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 – Приказ ФАС № 67), поскольку, согласно условиям проекта договора, предметом конкурса является оказание услуги по выполнению авиационных работ при оказании скорой специализированной (санитарно - авиационной) медицинской помощи населению Приморского края с использованием имущества Приморского края: вертолеты AS-350 В3е, в связи с чем, по мнению Заявителя, конкурс должен проводиться в порядке,

предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». На основании изложенного, Заявитель просит отменить процедуру проведения конкурса на заключение договора безвозмездного пользования имуществом Приморского края.

Представитель организатора торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения, в обосновании пояснил, что в связи с принадлежностью воздушных судов (вертолетов) к государственному имуществу, переданному на праве хозяйственного ведения КГУАП «Пластун-Авиа», во исполнение ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, приказа ФАС № 67, государственной программы Приморского края «Развития транспортного комплекса Приморского края на 2013-2021 годы», утвержденной постановлением Администрации Приморского края от 07.12.2012 № 394-па, был объявлен конкурс с целью определения эксплуатанта воздушных судов и начала эксплуатации вертолетов санитарной авиации Приморского края в 2015 году. По мнению организатора торгов, им были верно выбраны форма торгов и их предмет.

Заслушав 01.10.2015 пояснения сторон Комиссия объявила перерыв до 09:30 02.10.2015. Оценив доводы Заявителя и организатора торгов, исследовав письменные доказательства по конкурсу, Комиссия установила следующее.

15.09.2015 на официальном сайте www.torgi.gov.ru КГУАП «Пластун-Авиа» разместило извещение о проведении конкурса и конкурсную документацию.

Согласно положениям документации, конкурсная документация подготовлена в соответствии с Законом о защите конкуренции и Приказом ФАС № 67. Предметом конкурса является право заключения договора безвозмездного пользования имуществом Приморского края: вертолеты AS-350 B3e в количестве - 2 единицы: заводской серийный номер <...> , государственный и регистрационный знак RA-07283; заводской серийный номер <...> , государственный и регистрационный знак RA-07284. Целевое назначение имущества - оказание услуг для выполнения авиационных работ при оказании скорой специализированной (санитарно-авиационной) медицинской помощи населению Приморского края.

Приказ ФАС № 67 устанавливает порядок организации и 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 в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 Приказа ФАС № 67, заключение договоров путем проведения торгов в форме конкурса возможно исключительно в отношении видов имущества, перечень которых утверждает федеральный антимонопольный орган.

Данный перечень утвержден Приказом ФАС № 67 (далее – Перечень).

При рассмотрении жалобы, представитель организатора торгов указал, что передаваемое на праве безвозмездного пользования государственное имущество относится к пункту 9 Перечня - метрополитен и другой транспорт общего пользования.

В соответствии с частью 1 статьи 789 Гражданского кодекса РФ, перевозка, осуществляемая коммерческой организацией, признается перевозкой транспортом общего пользования, если из закона, иных правовых актов вытекает, что эта организация обязана осуществлять перевозки грузов, пассажиров и багажа по обращению любого гражданина или юридического лица.

В силу части 2 статьи 789 Гражданского кодекса РФ, договор перевозки транспортом общего пользования является публичным договором.

В соответствии с частью 1 статьи 426 Гражданского кодекса РФ публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Лицо, осуществляющее предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим лицом в отношении заключения публичного договора, за исключением случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

Пунктом 1.5 проекта договора определено, что под оказанием услуг для выполнения авиационных работ при оказании скорой специализированной (санитарно-авиационной) медицинской помощи населению Приморского края и по разовым заявкам государственных органов Приморского края понимается: выполнение полетов Ссудополучателем, по заявкам государственных органов Приморского края, в целях неотложной эвакуации (транспортировки) больных в лечебные учреждения; транспортировка эпидемических грузов, препаратов, медикаментов и прочего медицинского имущества.

Таким образом, из положений проекта договора следует, что передаваемое на праве безвозмездного пользования государственное имущество не относится к транспорту общего пользования, в связи с чем, передача права безвозмездного пользования не может быть реализована путем проведения конкурса, следовательно, организатором торгов нарушен пункт 3 Приказа ФАС № 67.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в соответствии с подпунктом 3 пункта 31 Приказа ФАС № 67, извещение о проведении конкурса должно содержать сведения о целевом назначении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору. Аналогичное требование предъявляется к извещению о проведении аукциона (подпункт 3 пункта 105 Приказа ФАС № 67).

В соответствии с пунктом 4 извещения о проведении конкурса, целевое назначение передаваемого в безвозмездное пользование имущества - развитие транспортного комплекса Приморского края на 2013-2021 годы - обеспечение экстренной медицинской помощи в Приморском крае с использованием воздушных судов авиации общего назначения (санитарная авиация). Вместе с тем, пунктом 1.5 проекта договора определено, что Ссудополучатель вправе использовать воздушные суда для выполнения авиационных работ при оказании скорой специализированной (санитарно-авиационной) медицинской помощи населению Приморского края и по разовым заявкам государственных органов Приморского края, а также **для выполнения учебных и тренировочных полётов.**

Выполнение учебных и тренировочных полетов противоречит целевому назначению передаваемого государственного имущества.

Подпунктом 10 и 11 пункта 40 Приказа ФАС № 67 определено, что конкурсная документация должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с пунктами 77, 77.1 Приказа ФАС № 67 и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, установленный в соответствии с пунктами 82 - [86](#) Приказа ФАС № 67.

Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок содержатся в подпунктах 9.3 и 9.4 пункта 9 конкурсной документации:

- 1) технические и эксплуатационные показатели (квалификация) участника конкурса (наличие допуска летного и технического персонала на эксплуатацию ВС (Вертолетов типа AS-350 B3e) – 40% (критерий – 0,4); отсутствие одного из показателей – 0% (критерий – 0);
- 2) срок действия договора с использованием имущества, права по которому передаются по договору, будет осуществляться в полном объеме (срок действия договора до 31 декабря 2021 года) – 20% (критерий 0,2); ранее 31 декабря 2021 года – 0% (критерий – 0);
- 3) наличие опыта работы по оказанию услуг для выполнения авиационных работ при оказании скорой специализированной (санитарно-авиационной) медицинской помощи населению не менее одного года – 20 % (критерий – 0,20); менее одного года – 0 % (критерий – 0).
- 4) наличие опыта эксплуатации вертолетов не менее трех лет – 20% (критерий – 0,20); менее трех лет – 0 % (критерий – 0).

Вместе с тем, в соответствии с подпунктом 6 пункта 77 Приказа ФАС № 67 такой критерий как «Квалификация» может быть установлен только в случае, если условием договора предусмотрено обязательство участника конкурса по подготовке проектной документации на реконструкцию объекта договора либо обязательство участника конкурса по созданию в рамках исполнения договора имущества, предназначенного для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, поставка, выполнение, оказание которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору. Таких обязательств проектом договора не предусмотрено, следовательно, организатор торгов неправоммерно установил такие критерии оценки как: технические и эксплуатационные показатели (квалификация) участника конкурса; наличие опыта

работы по оказанию услуг для выполнения авиационных работ при оказании скорой специализированной (санитарно-авиационной) медицинской помощи населению; наличие опыта эксплуатации вертолетов не менее трех лет.

Установив указанные критерии, организатор торгов нарушил пункт 37 Приказа ФАС № 67, которым предусмотрен запрет на включение в конкурсную документацию (в том числе в форме требований к объему, перечню, качеству и срокам работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требований к качеству, техническим характеристикам, товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества) требований к участнику конкурса (в том числе требований к квалификации участника конкурса, включая наличие у участника конкурса опыта работы), а также требований к его деловой репутации, требований наличия у участника конкурса производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов.

Также, Комиссия отмечает, что проведение торгов в форме конкурса в отношении имущества, не указанного в [Перечне](#), будет являться нарушением пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, Комиссия считает доводы, изложенные Заявителем, обоснованными.

Согласно части 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](#) данного Федерального закона.

Учитывая выявленные нарушения при проведении конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования имуществом Приморского края, Комиссия считает необходимым, в соответствии с [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) Закона о защите конкуренции, выдать закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание.

Комиссия принимала решение исходя из представленных Заявителем и организатором торгов документов.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Авиалифт-ДВ» обоснованной.
2. Признать факт нарушения организатором торгов пунктов 3, 37 Приказа ФАС РФ 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», поскольку организатором торгов выбрана форма торгов в виде конкурса в отношении имущества, не включенного в «Перечень видов имущества, в отношении которого 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, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса», утвержденный Приказом ФАС РФ от 10.02.2012 № 67, а также установлены критерии оценки и сопоставления заявок, не предусмотренные Приказом ФАС РФ от 10.02.2012 № 67.

3. Выдать организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

ПРЕДПИСАНИЕ № 90Т/04-2015

02 октября 2015 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председатель Комиссии:

– заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

– ведущий специалист – эксперт отдела контроля торгов;

– специалист – эксперт отдела контроля торгов,

руководствуясь статьей 18.1, статей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.10.2015 по делу № 90Т/04-2015 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Авиалифт-ДВ»

на действия заказчика – Краевого государственного унитарного авиационного предприятия «Пластун-Авиа» при проведении конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования имуществом Приморского края (извещение № 150915/6952684/01, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru).

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Организатору торгов:

- аннулировать конкурс на право заключения договора безвозмездного пользования имуществом Приморского края (извещение № 150915/6952684/01, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru).

- в срок до **20.10.2015** представить в Приморское УФАС России информацию об исполнении предписание с приложением подтверждающих документов.