

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 12 от 14.01.2016 г.), в составе:

председателя Комиссии – заместителя руководителя Управления <....>, членов Комиссии: <....>, <....>, <....>, <....>, <....>,

в присутствии представителей заявителя ООО «Специальная Компания» - <....> (доверенность № 10 от 19.10.2017 г.), <....> (доверенность № 10 от 25.10.2017 г.);

в присутствии представителя Комитета по управлению муниципальным имуществом г. Оренбурга <....> (доверенность б/н от 29.08.2017 г. (исх. № 1-28/20));

рассмотрев жалобу ООО «Специальная Компания» (далее – ООО «СпецКом») на действия аукционной комиссии (организатора торгов) Комитета по управлению имуществом г. Оренбурга (далее – КУИ г. Оренбурга, организатор торгов) при проведении торгов (извещение № 250817/0115653/01 на право заключения договора аренды муниципального объекта общей площадью 632,9 кв. м, расположенное по адресу: г. Оренбург, пр. Гагарина, 10а (целевое использование: любое не запрещенное действующим законодательством, срок действия договора аренды – 5 (пять) лет) (аукцион № 195, лот № 3),

УСТАНОВИЛА:

20.10.2017 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступила жалоба ООО «СпецКом» на действия аукционной комиссии (организатора торгов) Комитета по управлению имуществом г. Оренбурга при проведении торгов (извещение № 250817/0115653/01 на право заключения договора аренды муниципального объекта общей площадью 632,9 кв. м, расположенное по адресу: г. Оренбург, пр. Гагарина, 10а (целевое использование: любое не запрещенное действующим законодательством, срок действия договора аренды – 5 (пять) лет) (аукцион № 195, лот № 3).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заявителю, организатору торгов направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению (исх. №

13223, 13224 от 24.10.2017 г.).

Рассмотрение жалобы назначено на 26.10.2017 г. в «15» часов «00» минут.

Из содержания жалобы следует, что в процессе проведения аукциона, аукционист в нарушении статьи 14.7 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» создал дискриминирующие действия по отношению к участнику аукциона ООО «СпецКом», а именно озвучил в присутствии всех участников аукциона сведения содержащие в Протоколе № 7 внеочередного Общего собрания участников ООО «СпецКом», нарушив тем самым Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну. Согласие на раскрытие конфиденциальной информации ООО «СпецКом», а так же её представитель по доверенности не давали.

Считаем, что в результате действий аукциониста, а так же членами комиссии нам был нанесен ущерб в виде неполучения коммерческой выгоды.

На основании выше изложенного, заявитель просит об отмене результатов указанных торгов и проведении торгов повторно.

Представитель КУИ г. Оренбурга с доводами жалобы не согласился, пояснил следующее.

Заявка ООО «Специальная компания» содержит протокол № 7 от 27.09.2017 внеочередного общего собрания участников общества с решением, что цена крупной сделки не должна превышать 5 500 000 рублей.

Учитывая полный срок действия договора аренды (общая начальная (минимальная) цена договора с НДС - 4 500 685,2 рублей) и указанные выше факты, аукционная комиссия Комитета при проведении аукциона указала на данное обстоятельство. ООО «Специальная компания» заявило о том, что у них имеется другое решение по данному поводу па другую сумму.

Необходимо отметить, что Федеральным законом от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (далее – Закон о коммерческой тайне) урегулированы отношения, связанные с отнесением информации к коммерческой тайне, с передачей такой информации, охраной ее конфиденциальности в целях обеспечения баланса интересов обладателей информации, составляющей коммерческую тайну, и других участников регулируемых отношений, в том числе государства, на рынке товаров, работ, услуг и предупреждения недобросовестной конкуренции, а также определены сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну.

В соответствии с п. 2 ст. 5 Закона о коммерческой тайне режим коммерческой тайны не может быть установлен лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в отношении сведений содержащихся в

документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности. Решение внеочередного общего собрания участников общества (протокол № 7 от 27.09.2017) дало право директору ООО «Специальная компания» заключить сделку до 5 500 000 рублей.

Одновременно Постановлением Правительства РСФСР от 05.12.1991 № 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну» установлено, что сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей в государственную бюджетную систему РСФСР, не составляют коммерческую тайну.

Руководствуясь указанным выше и пунктом 4 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (крупная сделка, совершенная с нарушением порядка получения согласия на ее совершение, может быть признана недействительной в соответствии со статьей 173.1 Гражданского кодекса РФ по иску общества, члена совета директоров (наблюдательного совета) общества или его участников (участника), обладающих не менее чем одним процентом общего числа голосов участников общества), аукционная комиссия Комитета обозначила предел возможной сделки с ООО «Специальная компания» во избежание дальнейших последствий в случае отмены результатов аукциона.

Считаем, что действия аукциониста и аукционной комиссии Комитета не повлекли за собой нарушение положений действующего законодательства.

Представитель КУИ г. Оренбурга просит признать жалобу необоснованной.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

На основании Распоряжения КУИ г. Оренбурга № 531 от 23.08.2017 г. «О назначении аукциона № 195 на право заключения договора аренды муниципального нежилого фонда г. Оренбурга» решено провести открытый аукцион на право заключения договоров аренды муниципального нежилого фонда г. Оренбурга, в частности по лоту № 3: нежилое помещение № 3 общей площадью 591,8 кв. м и нежилое помещение № 4 общей площадью 41,1 кв.м., расположенные на первом этаже пятиэтажного жилого дома со встроенными помещениями и подвалом литер А, по адресу: пр. Гагарина, 10а, г. Оренбург, целевое назначение: любое не запрещенное действующим законодательством, срок действия договора аренды – 5 (пять) лет. Начальная (минимальная) стоимость месячной арендной платы без учета НДС за аренду муниципального имущества (цена лота) составляет 63 569 (шестьдесят три тысячи пятьсот шестьдесят девять) рублей, сумма задатка составляет 400 000 рублей. Указанным Распоряжением утвержден состав комиссии по проведению указанного аукциона.

25.08.2017 г. на сайте torgi.gov.ru размещено извещение № 250817/0115653/01 о проведении торгов на имущество указанное в обозначенном выше Распоряжении КУИ г. Оренбурга №531 от 23.08.2017 г. и аукционная документация в форме приложения к нему.

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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 действующим законодательством.

Порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора аренды муниципального нежилого фонда определен Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 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).

Организатором торгов информация о проведении аукциона размещена на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ (www.torgi.gov.ru), что предусмотрено п. 27 Правил.

Дата окончания приема заявок на участие в аукционе – 29.09.2017 г.

Место, дата и время проведения аукциона: г. Оренбург, ул. Терешковой, 39; 11.10.2017 г. в 11.00.

29.09.2017 г. ООО «СпецКом» была подана заявка на право заключения договора аренды имущества по лот № 3.

По итогам процедуры рассмотрения заявок - согласно протоколу № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 195 по извещению № 250817/0115653/01 от 05.10.2017 г. до участия в аукционе по лоту № 3 допущены три участника – ООО «ЭНЕРГИЯ СПОРТА», ООО «СТАН», ООО «Специальная Компания».

В соответствии с протоколом № 2 проведения открытого аукциона № 195 по извещению № 250817/0115653/01 от 11.10.2017 г. победителем аукциона по лоту № 3 стало ООО «ЭНЕРГИЯ СПОРТА», предложившее наибольший размер

арендной платы по указанному лоту – 117 921 рублей (без учета НДС).

Как следует из п.120 Правил заявка на участие в аукционе подается в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. Подача заявки на участие в аукционе является акцептом оферты в соответствии со ст. 438 ГК РФ.

Пунктом 121 Правил и пунктом 2 раздела I документации по проведению торгов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования объектов муниципального нежилого фонда г. Оренбурга установлено, что заявка на участие в аукционе должна содержать:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе

должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

д) 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 РФ, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

е) 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](#) РФ об административных правонарушениях;

ж) при проведении аукциона в соответствии с [Постановлением](#) № 333 документ, содержащий сведения о доле РФ, субъекта РФ или муниципального образования в уставном капитале юридического лица (реестр владельцев акций либо выписка из него или заверенное печатью юридического лица и подписанное его руководителем письмо);

2) предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством РФ;

3) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

Согласно п. 130 Правил аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на предмет соответствия требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствия заявителей требованиям, установленным пунктом 18 настоящих Правил.

В ходе анализа заявки ООО «СпецКом», поданной для участия в указанном аукционе Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что в составе указанной заявки имеется протокол № 7 внеочередного Общего

собрания участников ООО «СпецКом» от 27.09.2017 г. Согласно указанному протоколу участниками ООО «СпецКом» принято решение об одобрении крупной сделки, заключаемой по результатам аукциона № 195 (лот № 3). При этом цена крупной сделки не должна превышать 5 500 000 руб.

Таким образом, ООО «СпецКом» посредством проведения указанного выше Общего собрания участников определило предельную сумму крупной сделки, отклонения от которой при участии в торгах и совершения иных действий не допускается.

На заседание Комиссии по рассмотрению жалоб была представлена видеозапись аукциона № 195 от 11.10.2017 г. (извещение № 250817/0115653/01). Из сюжета видеозаписи следует, что до непосредственного начала проведения торгов по лоту № 3 председатель аукционной комиссии огласил информацию, что ООО «Специальная Компания» на дату и время проведения аукциона представлен протокол Общего собрания участников ООО «СпецКом». Данный протокол, содержал в себе решение участников об одобрении крупной сделки на сумму, отличную от той, которая содержалась в Протоколе № 7 от 27.09.2017 г., предоставленная в составе заявки на указанный аукцион. Председателем аукционной комиссии было обозначено, что представленный 11.10.2017 г. протокол Общего собрания участников не принимается и, что ООО «СпецКом» имеет право подавать ценовые предложения, не превышающий ранее одобренный размер крупной сделки – 5 500 000 руб.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» коммерческая тайна представляет собой режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду

Информацией, составляющей коммерческую тайну являются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны (п. 2 ст. 3 названного закона).

Одним из необходимых признаков, определяющих коммерческую тайну как таковую, является то обстоятельство, что обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, принимает меры по ее конфиденциальности.

Предоставленный ООО «СпецКом» в составе заявки на участие в аукционе

протокол № 7 внеочередного Общего собрания участников ООО «СпецКом» от 27.09.2017 г. не содержал никаких обозначений, которые указывали бы на конфиденциальность обозначенных в нем сведений.

Следовательно, в действиях организатора торгов признаки нарушения порядка проведения аукциона не установлены, а довод жалобы ООО «СпецКом» признается Комиссией Оренбургского УФАС России необоснованным. Более того, обозначение данной информации никаким образом не повлияло на результаты торгов, поскольку участие в торгах по данному лоту принимали помимо ООО «СпецКом» ООО «СТАН», ООО «ЭНЕРГИЯ СПОРТА», а также ввиду того, что начальная цена лота № 3 возросла в 1,5, что свидетельствует о добросовестном поведении участников торгов.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссией Оренбургского УФАС России жалоба ООО «СпецКом» признается необоснованной.

Согласно ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам настоящей статьи 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено Российской Федерацией о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно п. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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 изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Специальная Компания» необоснованной.

<....>

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>

<....>

<....>