

резолютивная часть решения оглашена «23» мая 2013 года

решение в полном объеме изготовлено «31» мая 2013 года

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

XXXX– заместителя руководителя Управления;

Членов Комиссии:

XXXX – начальника отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

XXXX– ведущего специалиста-эксперта отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

XXXX – ведущего специалиста-эксперта отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

в присутствии представителя заявителя XXXX;

в присутствии представителя ответчика по делу от Государственного предприятия ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» генерального директора предприятия – XXXX, действующего на основании Распоряжения Департамента по управлению государственным имуществом ХМАО-Югры от 01.09.2011 №1378;

в присутствии представителя ответчика по делу от Государственного предприятия ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» XXXX, действующего по доверенности от 23.05.2013 года, выданной генеральным директором предприятия А.В. Киселевым;

в присутствии представителя ответчика по делу от Государственного предприятия ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» XXXX, действующей по доверенности от 23.05.2013 года, выданной генеральным директором предприятия А.В. Киселевым;

в отсутствие представителя заинтересованного лица от Общества с ограниченной ответственностью «ОптиМакс»;

в присутствии лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах Нотариуса XXXX,

рассмотрев дело 05-09-143/2013 по признакам нарушения Государственным предприятием ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» (ул.Комсомольская, 30, г.Ханты-Мансийск, ХМАО-Югра, 628011) статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре поступила жалоба от XXXX (далее – Заявитель) вх. № 474-Ж от 01.04.2013, на действия Государственного предприятия ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» (далее – Фонд поколений Югры) при проведении открытого аукциона №1 на право заключения договора аренды нежилых помещений, расположенных по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Энгельса 1. (далее – открытый аукцион).

Как следует из обращения, заявитель пожелал участвовать в открытом аукционе, для чего подготовил заявку и необходимый пакет документов, для подачи ее в адрес организатора аукциона, указанного в документации об аукционе, однако не смог этого сделать, так как адреса : г.Ханты-Мансийск, ул. Спортивная 26, не существует, по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная 24 об аукционе не имели

представления. Также, заявитель пытался подать заявку в офис Фонда поколений Югры г.Ханты-Мансийск, ул.Комсомольская, д.30, но сделать этого также не удалось, так как со слов охраны офис был закрыт до 11 марта 2013 года.

Направить заявку с использованием курьерских служб также не представилось возможным, после чего, заявитель обратился за услугами к нотариусу с целью подачи заявки организатору аукциона, однако нотариусу также не представилось возможным вручить заявку организатору открытого аукциона.

По результатам анализа представленных документов, Ханты-Мансийским УФАС России в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции принято решение о возбуждении дела в отношении Фонда поколений Югры по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, что подтверждается Приказом № 482 от 19.04.2013 года о возбуждении дела №05-09-143/2013.

Дело №05-09-143/2013 назначено к рассмотрению на 24.05.2013 года, у лиц участвующих в деле Определением запрошены документы, необходимые для рассмотрения дела, а также письменные, нормативные пояснения по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции (исх. № 05-09/ТВ-845/1762 от 19.04.2013г.).

Мотивированное требование антимонопольного органа по представлению документов и объяснений исполнено Фондом поколений Югры в полном объеме, в установленный срок.

24.05.2013 года руководителем Управления в состав Комиссии внесены изменения, что подтверждается приказом от 24.05.2013 №632 «Об изменении состава Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства»

Рассмотрение дела состоялось в назначенную дату.

До рассмотрения дела по существу, ответчиком приобщены документы, а именно постановление об отказе в возбуждение уголовного дела от 18.04.2013 года, вынесенного МОМВД России «Ханты-Мансийский».

В ходе рассмотрения дела заслушаны устные пояснения ответчика по делу, которые заключаются в следующем.

Приказом ФАС России 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» законодатель определил, что документация об аукционе должна содержать: порядок, место, дату начала и дату время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе; место, дату и время начала рассмотрения заявок на участие в аукционе; место, дату и время проведения аукциона. При этом Приказ не содержит требования об указании в качестве места приема и рассмотрения заявок, а также места проведения аукциона именно адреса (юридического, почтового, адреса места нахождения) организатора аукциона. Организатор аукциона имеет право указать в Документации об аукционе место приема и рассмотрения заявок на участие в аукционе, адрес проведения аукциона, по собственному усмотрению без привязки к собственному юридическому или фактическому (почтовому) адресу.

Так, в Документации об аукционе №1 на право заключения договора аренды, на часть нежилого здания торгово-делового центра «Гостиный двор», расположенного по адресу: Тюменская область, ХМАО-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Энгельса, д.1, общей площадью 11 112,4 кв.м., организатор аукциона указал адрес приема и рассмотрения заявок на участие в аукционе: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная 24,26.

Нежилым помещением, расположенным по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24, 26 Фонд поколений Югры владеет на праве хозяйственного ведения.

Основанием указания адреса: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24, 26 для приема и рассмотрения заявок на участие в аукционе является негативный опыт Фонда поколений Югры по приему заявок и потенциальных участников торгов по адресу местонахождения предприятия.

Заявки на участие в аукционе принимались в рабочие дни, начиная с 20 февраля 2013 года по 11 марта 2013 года с 10 час. 00 мин. до 13 час. 00 мин.

До окончания срока приема заявок на участие в аукционе поступила единственная заявка Общества с ограниченной ответственностью «Оптимакс», поступление заявки зафиксировано в Журнале приема

заявок на участие в аукционе.

По результатам рассмотрения единственной заявки ООО «ОптиМакс», комиссией организатора аукциона принято решение о соответствии заявки требованиям документации об аукционе, о признании аукциона несостоявшимся и о заключении договора аренды с единственным участником ООО «ОптиМакс».

Полная позиция по делу изложена в письменных пояснениях (вх. № 02-2422 от 30.04.2013г.).

В ходе рассмотрения дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России заслушаны пояснения лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – Нотариуса ХХХХ, которые заключаются в следующем.

07.03.2013 года, в офис Нотариуса обратился ХХХХ. с просьбой вручения заявки организатору аукциона Фонда поколений.

Согласно информации, последний срок подачи заявки был установлен до 11.03.2013 года.

Учитывая то, что накануне были праздничные дни, утром 11.03.2013 года, мной был осуществлен выезд по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24, 26, однако такой адрес отсутствовал. Тогда мной решено проследовать в здание, где находился ресторан «Фристайл» (адрес: г.Ханты-Мансийск, ул. Спортивная 24).

Зайдя в здание, я пыталась найти кабинет, где осуществляется прием заявок на участие в аукционе, однако найти кабинет не удалось, к тому же в здании отсутствовали какие либо указатели на то, где принимаются заявки. Со слов сотрудников, какой либо аукционной комиссии, а также прием заявок комиссией, по указанному адресу отсутствует. Далее, я проследовала к рядом стоящему зданию, однако там тоже не знали ни чего об аукционе, и сотрудниками этого здания мне было рекомендовано обратиться в офис Фонда поколений Югры, расположенного по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул. Комсомольская, 30.

Прибыв по адресу Фонда поколений Югры: г.Ханты-Мансийск, ул. Комсомольская, 30 оказалось, что офис был закрыт, тогда мной было решено обратиться к услугам курьерской службы, чтобы успеть вручить заявку организатору аукциона и зафиксировать факт ее направления.

В ходе установления обстоятельств дела, представителем ответчика было указано, что 11.03.2013 года, в офисе Фонда поколений Югры был нерабочий день, о чем имеется соответствующий приказ.

В результате поступившей информации, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России был объявлен перерыв с целью получения заявленной информации.

После поступления информации, Комиссия продолжила рассмотрения дела с того момента, с которого был объявлен перерыв.

Изучив материалы дела, заслушав представителей сторон, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 17.1 Закона 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.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Правила 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 (далее – Правила) утверждены приказом ФАС России 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».

Как следует из материалов дела, Распоряжением Департамента по управлению государственным имуществом ХМАО-Югры от 31.01.2013 года №13-Р-153 «О согласовании проведения аукциона» Фонду поколений ХМАО согласовано провести открытый аукцион.

18.02.2013 года, решением Фонда поколений ХМАО утверждена аукционная комиссия, а также порядок ее работы.

Документация об аукционе №1 утверждена генеральным директором Фонда поколений ХМАО ХХХХ 19.02.2013 года.

19.02.2013 года на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) размещено извещение о проведении торгов №190213/2085896/01, а также аукционная документация.

Предметом аукциона является – право на заключение договора аренды на часть нежилого здания торгово-делового центра «Гостиный двор», расположенного по адресу: Тюменская область, ХМАО-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Энгельса, д.1, общей площадью 11 112,4 кв.м.

В извещении о проведении торгов указана контактная информация организатора торгов и место проведения торгов: 628002, Российская Федерация ХМАО-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24,26.

Согласно аукционной документации, подача заявок на участие в аукционе осуществляется в рабочие дни с 10 часов 00 минут до 13 часов 00 минут (время местное) начиная с 20 февраля 2013 года, по адресу: 628002, Российская Федерация ХМАО-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24,26.

Окончание приема заявок на участие в аукционе 11 марта 2013 года в 13 часов 00 минут.

Начало рассмотрения заявок на участие в аукционе назначено на 11 марта 2013 года в 14 часов 30 минут по адресу: 628002, Российская Федерация ХМАО-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24,26.

Аукцион проводится 12 марта 2013 года в 10 часов 00 минут по адресу: 628002, Российская Федерация ХМАО-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24,26.

Согласно условиям аукционной документации, для участия в открытом аукционе участникам необходимо внести задаток в размере 5 000 000 рублей.

Также, информация об аукционе была размещена в официальном печатном издании газете «Новости Югры» от 22.02.2013 года №20 (18598), где содержалась такая же информация о месте приема заявок, рассмотрения заявок и проведение аукциона.

Как следует из материалов дела, для участия в открытом аукционе поступила заявка ООО «ОптиМакс», что подтверждается отметкой о приеме заявки в журнале организатора аукциона.

Согласно протоколу №1 рассмотрения заявок от 11.03.2013 года, на участие в аукционе поступила заявка ООО «ОптиМакс».

Согласно решению конкурсной комиссии, оформленному тем же протоколом, к участию допущено и признано участником ООО «ОптиМакс». Согласно протоколу, было принято решение заключить договор аренды по начальной цене аукциона с единственным участником - ООО «ОптиМакс».

26.03.2013 года, между Фондом поколений Югры и ООО «ОптиМакс» подписан договор аренды №190213/2085896/01.

Из материалов дела также следует, что заявитель подготовил заявку по форме, установленной аукционной документацией, приложил необходимый пакет документов. Для участия в аукционе, заявитель внес задаток в размере 5 000 000 рублей, что подтверждается платежным поручением №12 от 05.03.2013 года.

Как было указано выше, заявитель пытался подать заявку по адресу, указанному в документации об аукционе - г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, 24,26, однако сделать этого не удалось. После чего, заявитель пытался подать заявку непосредственно по адресу местонахождения Фонда поколений Югры – г.Ханты-Мансийск, ул. Комсомольская, д.30 но офис был закрыт и со слов охраны до 11 марта 2013 года.

В подтверждение своих доводов, заявитель предоставил документы, подтверждающие направление своей заявки в адрес организатора торгов Фонда поколений Югры.

Из представленных документов следует, что заявитель обратился за услугой к нотариусу ХХХХ с целью

вручения заявки организатору торгов по адресам, указанным в аукционной документации.

11.03.2013 года, в последний день подачи заявок, Нотариусом ХХХХ было подготовлено письмо в адрес Фонда поколений Югры (исх.№ 95 от 11.03.2013 года) о направлении заявки ХХХХ о намерении участвовать в аукционе №1 на право заключения договора аренды нежилых помещений, общей площадью 11 112,4 кв.м., расположенных на 1,2,3,4,5,6, и подвальных этажах нежилого здания «Торгово-Деловой центр «Гостиный двор» в г.Ханты-Мансийске, ул.Энгельса, 1, сроком на 7 лет.

Свидетельством от 11.03.2013 года 86 АА 0910370 Нотариус ХХХХ удостоверяется, что заявка с документами ХХХХ передана Фонду поколений Югры. Из свидетельства следует, что ответа на заявление до 11.03.2013 года от Фонда поколений Югры к Нотариусу не поступало.

Согласно письма ЗАО «ДХЛ Интернешнл» (служба курьерской доставки), адресованное Нотариусу ХХХХ следует, что документы, отправленные по накладной ДХЛ №5302904132 от 11.03.2013 года не были доставлены по адресам, указанным в накладной: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, д.24, 26, так как компания получатель по указанному адресу отсутствует; г.Ханты-Мансийск, ул.Комсомольская, д. 30, так как офис компании-получателя закрыт.

Таким образом следует, что заявитель намеривался подать заявку на участие в аукционе, что подтверждается указанными выше документами и информацией.

Также, в ходе рассмотрения дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России были рассмотрены документы относительно адреса г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, д.24, 26, указанного в извещении и документации об аукционе.

Право владение Фондом поколений Югры объекта, расположенного по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, д.24, 26, подтверждается свидетельством о государственной регистрации права, выданным 04 декабря 2002 года.

Объект, общей площадью 1576,6 кв.м. этажность – 2, передан Фонду на праве хозяйственного ведения Департаментом государственной собственности ХМАО-Югры.

Однако, как следует из материалов дела, между Фондом поколений Югры и ОАО «Центр Спорта» был подписан договор аренды нежилых помещений №2 от 05.01.2008г.

Предметом договора является передача в аренду нежилых помещений, расположенных в здании Спортивного Клуба по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, д.24, для ведения хозяйственной деятельности, а именно для размещения Ресторана «Palas», общей площадью 514,4 кв.м., в том числе торговая 142,2 кв.м.; Бара «Фристайл», общей площадью 143,9 кв.м., в том числе торговая 143,9 кв.м. и Кафе «Лакомка», общей площадью 57 кв.м., в том числе торговая 57 кв.м.

Имущество передано по акту приема-передачи по договору аренды №2 от 05 января 2008 года.

Таким образом, из указанных выше документов следует, что по адресу, указанному в газете «Новости Югры», а также извещении и документации об аукционе г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, д.24, 26, находятся хозяйствующие субъекты, осуществляющие вид своей деятельности.

Кроме того, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что в газете «Новости Югры», заявки на участие в открытом аукционе подаются с 09 час. 00 мин. до 17 час. 00 мин (перерыв с 13 час. 00 мин. до 14 час.00 мин.), в то время как в извещении о проведении торгов и аукционной документации, размещенных на официальном сайте указано, что заявки подаются в рабочие дни с 10 час. 00 мин. до 13 час. 00 минут, что противоречит представленным объяснениям ответчика по делу и в целом обстоятельствам дела.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России изучив и проанализировав имеющиеся документы, пришла к выводу, что действия организатор аукциона - Фонд поколений Югры, путем указания недостоверных сведений в газете «Новости Югры», извещении о проведении торгов и аукционной документации о времени приема заявок, месте приема заявок, рассмотрения заявок, а также проведения открытого аукциона способны привести к недопущению, ограничению круга потенциальных участников на право участвовать в открытом аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Из материалов дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России сделаны выводы о том, что:

1. Организатором торгов – Фондом поколений ХМАО-Югры при размещении информации о

проведении торгов было указано недостоверное время приема заявок, что способно ограничить круг потенциальных участников, в виду короткого времени приема заявок.

2. В информации о проведении торгов, был указан недостоверный адрес, по которому принимаются заявки, что вводило в заблуждение заявителя и привело к ограничению доступа к участию в открытом аукционе, что также подтверждается материалами дела.
3. Заявитель, а также привлеченные лица (Нотариус, служба курьерской доставки) не смогли вручить заявку организатору аукциона как по указанному адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Спортивная, д.24, 26, так и по адресу местонахождения Фонда поколений Югры г.Ханты-Мансийск, ул.Комсомольская, 30.

Вышеуказанные действия организатора аукциона, запрещены статьей 17 Закона о защите конкуренции.

Материалами дела подтверждено, что действия Фонда поколений Югры привели к ограничению доступа ХХХХ на участие в торгах, а также могли привести к ограничению доступа на торги неограниченного круга лиц, потенциальных участников.

Имеющиеся в материалах дела доказательства позволяют принять Комиссии антимонопольного органа мотивированное решение по делу.

В ходе рассмотрения дела не выявлено оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Закона о защите конкуренции.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписания и о его содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, пунктом 3 части 2 статьи 39, части 1 статьи 41, статьей 43, статьей 45, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Государственного предприятия ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в ограничении доступа на участие в торгах ХХХХ.
2. Выдать Государственному предприятию ХМАО-Югры «Исполнительная дирекция Фонда поколений Ханты-Мансийского автономного округа» обязательное для исполнения предписание.
3. В связи с выявленными нарушениями, рекомендовать ХХХХ обратиться с иском в Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа-Югры.
4. Контроль за исполнением настоящего решения возложить на ведущего специалиста-эксперта отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления ХХХХ

Председатель Комиссии

ХХХХ

Члены Комиссии

ХХХХ

ХХХХ

ХХХХ

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.