

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №02/08-173-2011

Резолютивная часть решения оглашена 12 марта 2012 года.
Курск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 16 марта 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Комов Юрий Алексеевич – руководитель УФАС по Курской области, председатель Комиссии

Волкова М.В. - заместитель руководителя УФАС по Курской области, член Комиссии Куркова М.А. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы УФАС по Курской области, член Комиссии,

рассмотрев дело № 02/08-173-2011 по признакам нарушения Администрацией Камышинского сельсовета Курского района Курской области и областным бюджетным учреждением «Фонд имущества Курской области» пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии главы Администрации Камышинского сельсовета Курского района Курской области – Ш., вновь избранного главы Администрации Камышинского сельсовета - Е., представителя Администрации Камышинского сельсовета Курского района Курской области (по доверенности) – А., представителя ОБУ «Фонд имущества Курской области» - С., депутата Камышинского сельсовета Курского района Курской области – К.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области 26.12.2011 г. поступила жалоба депутата Камышинского сельсовета Курского района Курской области К. на действия Администрации Камышинского сельсовета Курского района Курской области (далее – Администрация), выразившиеся в нарушении, по мнению заявителя, действующего антимонопольного законодательства при проведении конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества (канализационные и водопроводные сети) Камышинского сельсовета Курского района Курской области.

В процессе рассмотрения поступивших материалов Управлением ФАС по Курской области было установлено следующее.

08.11.2011 г. на официальном сайте торгов <http://www.torgi.gov.ru> было размещено извещение о проведении конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (канализационные и водопроводные сети) Камышинского сельсовета Курского района Курской области (далее также – конкурс). Конкурсная документация утверждена распоряжением главы Камышинского сельсовета Курского района Курской области Т.В. Шаховой от 08.11.2011 № 28.

Муниципальное имущество, права на которое планировалось передать по договору аренды муниципального имущества, было разбито на два лота: лот № 1 – канализационные и водопроводные сети, лот № 2- водонапорная башня, скважина, артезианские скважины.

В качестве единственного критерия оценки заявок на участие в конкурсе (пункт 12 конкурсной документации) была установлена цена договора (размер арендной платы).

Согласно протоколам от 21.12.2011 и 23.12.2011 участниками конкурса признаны ООО «СтройИнжСервис» и ООО «Камыши». В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 27.12.2011 г. победителем конкурса по лотам № 1, № 2 признано ООО «Камыши».

30.12.2011 г. между Администрацией и ООО «Камыши» были заключены договоры б/н аренды муниципального имущества, предметом которых являлась передача в аренду муниципального имущества по соответствующим лотам.

В соответствии с частью 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

Проанализировав вышеизложенные факты, председатель Комиссии УФАС по Курской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства признал их достаточными для возбуждения дела по признакам нарушения Администрацией пункта 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении критериев оценки заявок участников конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества (канализационные и водопроводные сети) Камышинского сельсовета Курского района Курской области, которые могут привести к нарушению порядка определения победителя торгов.

На заседании Комиссии УФАС по Курской области, состоявшемся 31.01.2012

г. заявитель поддержала заявленные требования, также указала, что существенным нарушением законодательства также является включение в состав одного лота технологически и функционально не связанного муниципального имущества в один лот – объектов водоснабжения и водоотведения.

Представитель Администрации пояснила, что по мнению Администрации, при проведении конкурса установление других критериев оценки заявок помимо цены не является обязательным требованием. Если иные критерии в конкурсной документации не указаны, то оценку и сопоставление заявок следует осуществлять по единственному критерию – цене договора. Кроме того, функции по организации и проведению указанного конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества были переданы по договору поручения областному бюджетному учреждению «Фонд имущества Курской области», которым была разработана конкурсная документация.

Определением от 29.02.2012 г. об отложении рассмотрения дела к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено областное бюджетное учреждение «Фонд имущества Курской области» (ранее – АУКО «Фонд имущества Курской области»).

На заседании Комиссии УФАС по Курской области, состоявшемся 12.03.2012 г. представитель ОБУ «Фонд имущества Курской области» пояснила, что функция по определению условий конкурсов и аукционов не может быть передана организатором торгов (доверителем) специализированной организации (поверенному) на основании договора. Установление критериев оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе является одним из условий конкурса и определяется организатором. Таким образом, по мнению ОБУ «Фонд имущества Курской области», данное учреждение не может быть ответчиком по делу.

Кроме этого, по мнению ОБУ «Фонд имущества Курской области», если иные критерии оценки заявок в конкурсной документации не указаны, то оценку и сопоставление заявок следует осуществлять по единственному критерию – цене договора. Конкурсная документация может содержать иные критерии, но не должна содержать их в обязательном порядке. При этом цена договора является условием исполнения договора, следовательно, установление Администрацией в конкурсной документации в качестве единственного критерия оценки заявок цены договора является законным и обоснованным.

Также представитель ОБУ «Фонд имущества Курской области» пояснила, что канализационные и водопроводные сети объединены в один лот с целью уменьшения затрат, связанных с формированием тарифов на услуги водоснабжения и водоотведения.

Выслушав объяснения сторон, проанализировав материалы дела, Комиссия УФАС по Курской области приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 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. Частью 5 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Приказом Федеральной Антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 утверждены порядок и правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества (далее – Правила).

В силу части 4 статьи 447 ГК РФ торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

В соответствии с пунктом 77 Правил для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора (за исключением предоставления бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства) и иным критериям, указанным в конкурсной документации.

Таким образом, по смыслу статьи 447 ГК РФ, пункта 77 Правил результатом конкурса является определение участника, предложившего лучшие условия договора, а результатом аукциона - определение участника, предложившего наибольшую цену договора следовательно, помимо цены договора в конкурсной документации должны быть определены иные критерии оценки заявок с целью определить лучшие условия заключения договора. При таких обстоятельствах довод Администрации и ОБУ «Фонд имущества Курской области» о возможности установления в качестве единственного критерия оценки заявок на участие в конкурсе цены договора не основан на действующем законодательстве.

Исходя из положений статьи 447 ГК РФ торги, единственным критерием оценки которых является цена, проводятся в форме аукциона. При этом, правилами проведения торгов, утвержденными Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 67, предусмотрен иной порядок проведения аукциона, чем фактически примененный Администрацией порядок определения победителя торгов.

Материалами дела подтверждается, что в нарушение статьи 447 ГК РФ и пункта 77 Правил конкурсная документация содержала единственный критерий оценки заявок – цена договора, что привело к нарушению порядка определения победителя конкурса.

Пунктом 38 Правил установлено, что при разработке конкурсной документации запрещается включение в состав одного лота технологически и функционально не связанного государственного или муниципального имущества, в частности, включение в состав одного лота государственного или муниципального

имущества, предназначенного для электроснабжения, теплоснабжения, газоснабжения, а также водоснабжения и водоотведения.

Как следует из конкурсной документации, в состав первого лота входили канализационные и водопроводные сети, то есть объекты систем водоотведения и водоснабжения, что прямо запрещено пунктом 38 Правил.

В силу пункта 5 Правил организатор конкурса или аукциона вправе привлечь на основе договора юридическое лицо (далее - специализированная организация) для осуществления функций по организации и проведению конкурсов или аукционов - разработки конкурсной документации, документации об аукционе, опубликования и размещения извещения о проведении конкурса или аукциона и иных связанных с обеспечением их проведения функций.

Письмом от 25.10.2011 г. № 217 Администрация просила ОБУ «Фонд имущества Курской области» организовать и провести конкурс на право заключения договоров аренды муниципального имущества и указала перечень имущества, передаваемого по договорам аренды, по двум лотам.

На основании договора поручения № 54 от 21.06.2011 г. Администрация (организатор торгов, доверитель) передала осуществление от своего имени функций по организации и проведению конкурсов и аукционов на право заключения договоров аренды муниципального имущества, в том числе по разработке конкурсной документации, ОБУ «Фонд имущества Курской области» (специализированная организация, поверенный). Дополнительным соглашением № 02 от 25.10.2011 года в рамках исполнения вышеуказанного договора ОБУ «Фонд имущества Курской области» приняло на себя функции по организации, проведению и техническому сопровождению конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (канализационные и водопроводные сети) Камышинского сельсовета Курского района Курской области.

Во исполнение данного договора ОБУ «Фонд имущества Курской области» как специализированная организация разработало конкурсную документацию конкурса по передаче в аренду объектов водоснабжения и водоотведения, определив в качестве единственного критерия оценки заявок цену договора.

В соответствии со статьей 973 ГК РФ поверенный обязан исполнять данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя. Указания доверителя должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными. Часть 2 указанной нормы устанавливает, что поверенный вправе отступить от указаний доверителя, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос.

ОБУ «Фонд имущества Курской области» не уведомило организатора торгов о неправомерном включении в состав одного лота функционально и технологически не связанного муниципального имущества. При этом, как следует из материалов дела, ОБУ «Фонд имущества Курской области» не представлено доказательств того, что критерии оценки заявок на участие в конкурсе были установлены при разработке конкурсной документации в соответствии с указаниями Администрации.

Таким образом, доводы ОБУ «Фонд имущества Курской области» об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства не основаны на материалах дела и имеющихся доказательствах.

Согласно статье 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Статьей 17 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

Материалами дела подтверждается, что конкурсная документация на право заключения договоров аренды муниципального имущества (канализационные и водопроводные сети) Камышинского сельсовета Курского района Курской области, была разработана ОБУ «Фонд имущества Курской области» на основании вышеуказанного указанного договора поручения и дополнительного соглашения № 02 от 25.10.2012 г. и утверждена распоряжением главы Камышинского сельсовета Курского района Курской области Т.В. Шаховой. При этом предмет и форма торгов были установлены Администрацией как собственником муниципального имущества, а критерии оценки конкурсных заявок – специализированной организацией - ОБУ «Фонд имущества Курской области».

При таких обстоятельствах действия Администрации, утвердившей конкурсную документацию, содержащую в качестве единственного критерия оценка заявок цену договора, а также содержащую в составе одного лота технологически и функционально не связанное муниципальное имущество, и ОБУ «Фонд имущества Курской области», разработавшего указанную конкурсную документацию, что привело к нарушению порядка определения победителя торгов, установленного Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, квалифицируются как нарушение части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» и пунктов 38, 77 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 17, частью 1 статьи 23, статьи 41, статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Камышинского сельсовета Курского района Курской области) и областное бюджетное учреждение «Фонд имущества Курской области» нарушившими часть 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» и пункты 38, 77 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 в части установления цены договора в качестве единственного критерия оценки заявок участников конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества (канализационные и водопроводные сети) Камышинского сельсовета Курского района Курской области, а также включения в состав одного лота технологически и функционально не связанного муниципального имущества, что привело к ограничению конкуренции и нарушению порядка определения победителя торгов.

2. Выдать Администрации Камышинского сельсовета Курского района Курской

области (305512, Курская область, Курский район, пос. Камыши) предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции.

3. Выдать областному бюджетному учреждению «Фонд имущества Курской области» (305007, г. Курск, ул. Моковская, 2-г) предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции.

4. Обратиться в суд с иском о признании недействительными конкурса и заключенных по его результатам договоров аренды муниципального имущества б/н от 30.12.2011 года.

5. Контроль за исполнением предписания возложить на члена Комиссии – Куркову М.А.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии