

ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной

службы по

Кабардино-Балкарской

МУП «Каббалккоммунэнерго»

Республике

360000, КБР,

ул. Тарчокова, 18, г. Нальчик, 360030

г. Нальчик, ул. Пачева, 40

тел.(8662) 40-95-83, факс (8662) 40-92-82 zakupki-kke@yandex.ru

e-mail: to07@fas.gov.ru

www.kbr.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении №007/04/7.32.4-1188/2020

24 ноября 2020 года г. Нальчик

Я, заместитель руководителя Управления ФАС России по КБР, Кумахова А.В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №007/04/7.32.4-1188/2020, возбужденного в отношении муниципального унитарного предприятия «Каббалккоммунэнерго» (361500, КБР, г. Нальчик, ул. Пачева, 40, ОГРН 1130725002605, ИНН 0725013102),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике (далее – Управление) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ООО «ТрансИнерт58» (далее – Заявитель) на действия МУП «Каббалккоммунэнерго» (далее также – Организатор торгов, унитарное предприятие) при проведении аукциона на право заключения договора субаренды недвижимого имущества, принадлежащего МУП «Каббалккоммунэнерго», предназначенное для обеспечения транспорта

электрической энергии от источников энергии к потребителям (извещение №210320/41480117/01 от 21.03.2020 г., лот №1)(далее – Жалоба).

Заявитель обжаловал действия Организатора торгов, выразившиеся, по его доводам, в следующем:

- в выставлении на аукцион имущества, на котором основана деятельность МУП «Каббалккоммунэнерго», в нарушение Федерального закона №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», что в последующем повлечет ничтожность заключенного договора;
- указание в извещении противоречивых сведений о размере начальной цены предмета аукциона;
- отсутствие в извещении сведений о сроках внесения задатка;
- отсутствие в извещении сведений об электронном адресе, в котором находится электронная документация;
- отсутствие в извещении сведений о порядке передачи прав на имущество, созданное участником аукциона в рамках исполнения договора, заключенного по результатам аукциона, и предназначенное для поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору, в случае если создание и передача такого имущества предусмотрены договором;
- отсутствие в извещении сведений о наличии спора в отношении части имущества, являющегося предметом аукциона;
- отсутствие государственной регистрации договора аренды муниципального имущества электросетевого хозяйства от 28.12.2019 г.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, а также доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Управления установила следующее.

На основании Приказа №22 от 16.03.2020 г. МУП «Каббалккоммунэнерго» «О проведении электронного аукциона для заключения договора субаренды на недвижимое имущество, принадлежащее МУП «Каббалккоммунэнерго» на праве аренды согласно договора аренды» был объявлен аукцион по продаже права субаренды недвижимого имущества, предназначенное для обеспечения транспорта электрической энергии от источников энергии к потребителям. Извещение №210320/41480117/01 (далее – Извещение) размещено 21 марта 2020 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов <http://torgi.gov.ru> (далее – Официальный сайт).

Перечень имущества, являющегося предметом аукциона, содержится в извещении №210320/41480117/01, размещенном на официальном сайте.

Согласно Извещению дата начала подачи заявок – 23.03.2020 г., дата окончания подачи заявок – 13.04.2020 г., дата проведения аукциона – 14.04.2020 г.

По результатам рассмотрения доводов жалобы, Комиссия решила признать следующие действия унитарного предприятия нарушениями процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (Решение от 09.04.2020 г. по делу №007/01/18.1-436/2020).

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, регламентируется Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и 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» (далее также – Правила)

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

В соответствии с пунктом 105 Правил в извещении о проведении аукциона должны быть сведения о начальной (минимальной) цене договора (цена лота) с указанием при необходимости начальной (минимальной) цены договора (цены лота) за единицу площади государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, в размере ежемесячного или ежегодного платежа за право владения или пользования указанным имуществом, в размере платежа за право заключить договор безвозмездного пользования указанным имуществом.

Как видно из раздела «Общие сведения» извещения №210320/41480117/01, размещенного на официальном сайте, начальная (минимальная) цена договора составляет 273 964 305 рублей 44 копейки. Из приложенной к извещению аукционной документации следует, что начальная (минимальная) цена договора составляет 273 965 105 рублей 44 копейки (без учета НДС).

Из этого следует, что извещение содержит разные сведения о начальной (минимальной) цене договора, и, как следствие, не ясно из какой цены будут начинаться предложения цен от участников, как будет рассчитываться «шаг аукциона».

В соответствии с пунктом 105 Правил в извещении о проведении аукциона должны быть указано требование о внесении задатка, а также размер задатка, в случае если в документации об аукционе предусмотрено требование о внесении задатка.

Как установлено пунктом 114 Правил документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона,

должна содержать требование о внесении задатка, размер задатка, срок и порядок внесения задатка, реквизиты счета для перечисления задатка в случае установления организатором аукциона требования о необходимости внесения задатка.

В ходе изучения извещения и аукционной документации Комиссией установлено, что они не содержат сведения о порядке и сроках внесения задатка. Учитывая, что Организатор торгов требует от потенциальных участников аукциона внесения задатка в размере 13 698 255 рублей 27 копеек, отсутствие сведения о порядке и сроках внесения задатка является нарушением Правил проведения аукционов.

Документация об аукционе должна содержать порядок передачи прав на имущество, созданное участником аукциона в рамках исполнения договора, заключенного по результатам аукциона, и предназначенное для поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору, в случае если создание и передача такого имущества предусмотрены договором (подпункт 4 пункта 114 Правил).

В соответствии с пунктами 115 и 116 Правил к документации об аукционе должен быть приложен проект договора (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект договора в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе. Сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении аукциона.

Исходя из прав и обязанностей, вытекающих из проекта договора аренды, субарендатор имеет право создать новое имущество в целях инвестиционного вложения в рамках исполнения договора. Организатор торгов, в нарушение подпункта 4 пункта 114 Правил, не разместил в аукционной документации порядок передачи прав на имущество, созданное участником аукциона в рамках исполнения договора, заключенного по результатам аукциона, и предназначенное для поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В ходе рассмотрения жалобы установлено, МУП «Каббалккоммунэнерго» передает в субаренду имущество, предназначенное для обеспечения транспорта электрической энергии от источников энергии к потребителям. Данное имущество передано местной администрацией г.о. Нальчик в аренду унитарному предприятию (договор аренды б/н от 28.12.2019 г.).

Из пункта 1.4 проекта договора аренды, входящего в состав аукционной документации, следует, что «на момент заключения настоящего договора Субарендодатель гарантирует, что сдаваемое в субаренду имущество принадлежит ему на праве аренды согласно договору аренды муниципального имущества от 28.12.2019 г., находящегося на стадии государственной регистрации недвижимого имущества, не заложено, не арестовано, не является предметом исков третьих лиц и не обременено иными обязательствами».

Арбитражным судом Кабардино-Балкарской республики рассматривается дело (А20-3098/2018), из которого следует ОАО «Нальчикская городская электросетевая компания» обратилось к суду с заявлением, в том числе, о признании отсутствующим право собственности г.о. Нальчик на 166 объектов недвижимости,

составляющих часть электросетевого хозяйства г.о. Нальчик, включая, три объекта недвижимости, расположенных по адресу: КБР, г. Нальчик, ул. Пачева, 40. (перечисленные объекты были переданы унитарному предприятию по договору аренды). Из судебного разбирательства также следует, что передано по договору аренды все сетевое хозяйство г.о. Нальчик. На основании изложенного можно сделать вывод о наличии спора в отношении части объектов электросетевого хозяйства, сведений о наличии спора в извещении не указано. Более того, в соответствии со статьей 651 Гражданского кодекса РФ договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Довод заявителя о выставлении на аукцион имущества, на котором основана деятельность МУП «Каббалккоммунэнерго», в нарушение Федерального закона №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», что в последующем повлечет ничтожность заключенного договора, был признан Комиссией Управления обоснованным ввиду следующего.

В соответствии с Уставом МУП «Каббалккоммунэнерго» (п. 2.1) целями деятельности предприятия являются оказание возмездных услуг по передаче и распределению электрической энергии потребителям электроэнергии, полное обновление и реконструкция объектов электросетевого хозяйства и обеспечение их надлежащей эксплуатации.

Как установлено частью 3 статьи 18 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» движимым и недвижимым имуществом государственное или муниципальное предприятие распоряжается только в пределах, не лишаящих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом такого предприятия. Сделки, совершенные государственным или муниципальным предприятием с нарушением этого требования, являются ничтожными. Передача в субаренду электросетевого хозяйства г.о. Нальчик лишит МУП «Каббалккоммунэнерго» возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом предприятия, что в последующем может повлечь ничтожность заключенного на торгах договора.

Однако в ходе рассмотрения другой жалобы установлено, что в соответствии с частью 1 статьи 11 Закона о муниципальных предприятиях имущество унитарного предприятия формируется за счет:

имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества;

доходов унитарного предприятия от его деятельности;

иных не противоречащих законодательству источников.

В ходе рассмотрения дела представителем Организатора торгов было заявлено, что в период с 2014 года по 2019 год за счет собственных средств МУП «Каббалккоммунэнерго» было построено 14 трансформаторных подстанций 6000 и 10000 вольт (6(10)-0,4 кВ). Перечень данных трансформаторных подстанций представлен в материалах дела. Комиссией установлено, что данные объекты не являются предметом конкурса (решение по делу №007/01/18.1-814/2020 от

22.07.2020 г.).

При таких обстоятельствах, учитывая, что МУП «Каббалккоммунэнерго» располагает средствами, позволяющими осуществлять свою деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом такого предприятия, имущество, являющееся предметом конкурса, может быть передано в субаренду. Таким образом в действиях МУП «Каббалккоммунэнерго» отсутствует нарушение части 3 статьи 18 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Неполная и противоречивая информация о предмете аукциона не позволяет потенциальным покупателям должным образом идентифицировать предмет торгов, что в свою очередь может повлиять на результат торгов, поскольку как у участников, так и у потенциальных участников недостоверная или неполная информация могла вызвать неправильное мнение о предмете торгов, целесообразности участия в них, истинной цене имущества и перспектив инвестирования в него.

На основании изложенного, действия муниципального унитарного предприятия «Каббалккоммунэнерго», выразившиеся в указании в извещении противоречивых сведений о размере начальной цены предмета аукциона, в отсутствии в извещении сведений о сроках внесения задатка, в отсутствии в извещении сведений о наличии спора в отношении части имущества, являющегося предметом аукциона, в отсутствии в извещении сведений о порядке передачи прав на имущество, созданное участником аукциона в рамках исполнения договора, заключенного по результатам аукциона, и предназначенное для поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору, в случае если создание и передача такого имущества предусмотрены договором, влекут ответственность, предусмотренную частью 10 статьи 7.32.4 «Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 №195-ФЗ (далее – КоАП РФ).

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Местом совершения административного правонарушения является: здание муниципального унитарного предприятия «Каббалккоммунэнерго», расположенное по адресу: КБР, г. Нальчик, ул. Пачева, 40.

Временем совершения административного правонарушения является: 21.03.2020 – день размещения извещения о проведении аукциона на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (www.torgi.gov.ru) о месте, дате, времени и порядке проведения аукциона.

В соответствии с частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ, в полномочия антимонопольных органов входит рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП РФ.

Событием данного административного правонарушения является нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере государственного управления, охраняемые мерами административной ответственности.

Объективная сторона правоотношения: совершение муниципальным унитарным предприятием «Каббалккоммунэнерго» правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, выразившееся в нарушении процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Субъект административного правонарушения: Организатор торгов - муниципальное унитарное предприятие «Каббалккоммунэнерго» (Приказ №22 от 16.03.2020 г. «О проведении электронного аукциона для заключения договора субаренды на недвижимое имущество, принадлежащее МУП «Каббалккоммунэнерго» на праве аренды согласно договора).

Субъективная сторона: как следует из материалов дела об административном правонарушении и установленных обстоятельств, у муниципального унитарного предприятия «Каббалккоммунэнерго» имелась возможность не совершать указанных действий, однако этого не сделано.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается Протоколом от 10 ноября 2020 года по делу об административном правонарушении №007/04/7.32.4-1188/2020, а также другими материалами административного дела.

О составлении протокола об административном правонарушении муниципальное унитарное предприятие «Каббалккоммунэнерго» (361500, КБР, г. Нальчик, ул. Пачева, 40, ОГРН 1130725002605, ИНН 0725013102) уведомлено надлежащим образом (Уведомление о составлении протокола исх. №06/5089 от 22.10.2020 г., п/о №36003052769043).

Для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, назначенного на 10 ноября 2020 года в 11 часов 00 минут, представитель от надлежащим образом извещенного муниципального унитарного предприятия «Каббалккоммунэнерго» (361500, КБР, г. Нальчик, ул. Пачева, 40, ОГРН 1130725002605, ИНН 0725013102) не явился.

На рассмотрение дела №007/04/7.32.4-1188/2020 об административном правонарушении, назначенное на 24 ноября 2020 года, представитель муниципального унитарного предприятия «Каббалккоммунэнерго» (361500, КБР, г. Нальчик, ул. Пачева, 40, ОГРН 1130725002605, ИНН 0725013102) не явился.

Срок давности привлечения муниципального унитарного предприятия

«Каббалккоммунэнерго» к административной ответственности, установленный частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении дела об административном правонарушении №007/04/7.32.4-1188/2020, обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении: не выявлены.

Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения: не выявлены.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, а также статьями 23.48 и 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать муниципальное унитарное предприятие «Каббалккоммунэнерго» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить муниципальному унитарному предприятию «Каббалккоммунэнерго» наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета.

Получатель: УФК по Кабардино-Балкарской Республике

(Управление Федеральной антимонопольной службы по КБР)

ИНН 071 1027218 КПП 072501001

ОКТМО 83701000

Р/сч. 40101810100000010017

Банк получателя: ГРКЦ НБ КАБАРД.-БАЛКАРСК.

РЕСП. БАНКА РОССИИ г. НАЛЬЧИКА

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства (по делу №007/04/7.32.4-1188/2020)».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс: 8 (8662) 40-92-82, эл. почта: to07@fas.gov.ru).

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 и подпунктом 4 пункта 2 статьи 14 Закона Российской Федерации от 21.07.97 №119-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Дата выдачи постановления « » 2020 г.

Дата вступления в законную силу « » 2020 г.

Заместитель руководителя Управления