

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 03/А-17-2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть оглашена «01» августа 2018 г. г. Кемерово, ул.
Ноградская, д. 5

В полном объеме решение изготовлено «15» августа 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...> – <...>;

Членов Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>,

в присутствии:

- <...> – представителя АО «Сибирское ПГО» (по доверенности),

рассмотрев дело № 03/А-17-2018, возбужденное по признакам нарушения Акционерным обществом «Сибирское производственно-геологическое объединение» (650991, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Березина, д. 3д, ОГРН 1062465078840, ИНН 2465106613, дата регистрации юридического лица 01.12.2006г. (далее – АО «Сибирское ПГО») ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ООО «ЭкоСтрой» (вх. № 4711э от 24.10.2017 г.) (далее по тексту – Заявитель) о наличии в действиях заказчика закупки АО «Сибирское ПГО» (до 27.10.2017 г. АО «Запсибгеолсъёмка», далее также – Заказчик) признаков нарушения антимонопольного законодательства при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора (поручения) на оказание услуг по организации открытых по составу участников торгов (аукционов, публичных предложений, продажа без объявления цены) по реализации объектов недвижимого и движимого имущества (непрофильные активы) Заказчика, извещение о проведении закупок в сети Интернет по адресу: <http://zakurki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) под № 31705647086 (далее – запрос предложений, Закупка), Приказом Кемеровского УФАС России от 24.01.2018г. № 8, возбуждено дело № 03/А-17-2018 по признакам нарушения АО «Сибирское ПГО» ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном установлении АО «Сибирское ПГО» в закупочной документации по проведению запроса в качестве обязательного требования к участнику Закупки, что Поверенный должен быть поименован в перечне, утвержденном в

Распоряжении Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р «Об утверждении перечня юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме» (далее – Распоряжение Правительства РФ № 2488-р), результатом чего является (могло явиться) ограничение (устранение) конкуренции.

Определением от 29.01.2018 г. (исх. № 03/954 от 14.09.2017 г.) рассмотрение дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 19.02.2018 г.

09.02.2018г. в адрес Комиссии поступило ходатайство АО «Сибирское ПГО» (вх. № 770) об отложении рассмотрения дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства на поздний срок, в связи с невозможностью явки представителя общества. Данное ходатайство удовлетворено.

Определением от 19.02.2018 г. (исх. № 03/1743-1 от 22.02.2018г.) рассмотрение дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 03.04.2018 г.

03.04.2018 г. на заседание Комиссии представитель ООО «ЭкоСтрой» не явился, ходатайств не направил, сведений о надлежащем уведомлении ООО «ЭкоСтрой» Комиссия не располагала.

Определением от 03.04.2018г. (исх. № 03/3179 от 05.04.2018г.) рассмотрение дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 21.05.2018 г.

Письмом Кемеровского УФАС России (исх. № 03/4317 от 10.05.2018 г.) рассмотрение дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 31.05.2018 г.

31.05.2018 г. на заседании Комиссии представители АО «Сибирское ПГО» и ООО «ЭкоСтрой» не явились, ходатайств не направили, сведений о надлежащем уведомлении ООО «ЭкоСтрой» Комиссия не располагала.

Определением от 31.05.2018г. (исх. № 03/5369-1 от 05.06.2018 г.) рассмотрение дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 26.06.2018 г.

26.06.2018 г. на заседание Комиссии явился представитель АО «Сибирское ПГО», ООО «ЭкоСтрой» явку не обеспечил.

Представитель АО «Сибирское ПГО» заявила устное ходатайство о приобщении в материалы дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства дополнительных документов. Данное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 26.06.2018 г. (исх. № 03/6463 от 29.06.2018г.) рассмотрение дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 01.08.2018г.

01.08.2018г. на заседание Комиссии явился представитель АО «Сибирское ПГО», ООО «ЭкоСтрой», уведомленный о дате месте и времени заседания Комиссии

Определением от 26.06.2018 г. (исх. № 03/6463 от 29.06.2018г.), направленным на официальный адрес электронной почты, указанный Заявителем при подаче заявки на участие в Закупке), представителя не обеспечил, ходатайств не направил.

Изучив имеющиеся материалы дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав доводы и пояснения лица, участвующего в деле, Комиссия, установила следующее:

По мнению ООО «ЭкоСтрой», при проведении Закупки Заказчиком к участникам необоснованно предъявлены требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке, а именно: разделом 7 Технического задания к запросу предложений установлено, что Поверенный должен быть поименован в перечне, утвержденном в распоряжении Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р (Распоряжение Правительства РФ), при этом данное требование отсутствует в документации о закупке и в информационной карте запроса предложений.

Также Заявитель полагает, что предъявление данного требования нарушает ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, а именно: необоснованно ограничивает конкуренцию, поскольку услуги, являющиеся предметом закупки согласно проекту договора поручения, размещенному Заказчиком на Официальном сайте (комплекс юридических и фактических действий в целях продажи движимого и недвижимого имущества Доверителя, являющегося собственностью Доверителя посредством проведения конкурентной торговой процедуры в соответствии с указаниями Доверителя и с использованием функционала электронной торговой площадки Поверенного) могут быть на конкурентной основе оказаны также иными лицами с использованием функционала электронных торговых площадок, поименованных в Распоряжении Правительства РФ.

Советом директоров АО «Росгеология» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Росгеология» (Протокол № 32 от 19.08.2016 г.) (далее – Положение о закупке).

Приказом АО «Запсибгеолсъемка» от 09.01.2017 г. № 1/1 создана постоянно действующая закупочная комиссия по закупкам товаров, работ, услуг для нужд общества.

Также на основании указанного приказа АО «Запсибгеолсъемка» присоединилось к Положению о закупке (АО «Росгеология»).

Из материалов заявления усматривается, что в уставном капитале АО «Росгеология» участие Российской Федерации составляет более 50 %.

Согласно письму Межрегионального Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Кемеровской и Томской областях (Росимущество), представленного в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 7533 от 10.11.2017 г.), на основании Распоряжения Территориального управления Росимущества в Кемеровской области от 28.12.2011 № 3-2/238) ФГУП «Запсибгеолсъемка» было приватизировано путем преобразования в акционерное общество, при этом указанные объекты вошли в состав подлежащего приватизации имущественного комплекса государственного унитарного предприятия и не относятся к собственности

Российской Федерации.

АО «Сибирское ПГО» (а ранее АО «Запсибгеолсъёмка») является дочерней компаний АО «Росгеология» с долей участия в уставном капитале 100 %.

Таким образом, отчуждаемое Заказчиком непрофильное имущество, указанное в Приложении 1 «Справка о количестве и рыночной стоимости Объектов продажи» к Закупочной документации к запросу предложений не является государственной собственностью, подлежащей отчуждению исключительно в соответствии с Федеральным законом от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее – Закон о приватизации).

20.10.2017 г. АО «Сибирское ПГО» разместило на Официальном сайте извещение о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора (поручения) на оказание услуг по организации открытых по составу участников торгов (аукционов, публичных предложений, продажа без объявления цены) по реализации объектов недвижимого и движимого имущества (непрофильные активы) Заказчика под № 31705647086.

Приказом заместителя исполнительного директора № 1/1 от 09.01.2017 г. создана комиссия по закупкам товаров, работ, услуг АО «Запсибгеолсъёмка» (далее – Закупочная комиссия).

Согласно п. 1.5.6 Положения о закупке товаров работ услуг АО «Росгеология», к которому присоединилось АО «Сибирское ПГО», документацией о закупке является комплект документов, содержащих информацию о предмете закупки и организационных условиях ее проведения (в соответствии с п. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров услуг отдельными видами юридических лиц», далее - Закон № 223-ФЗ), а также иную необходимую информацию, например технические требования или техническое задание.

Из чего видно, что техническое задание является составной частью Закупочной документации. В связи чем довод Заявителя о предъявлении АО «Сибирское ПГО» к участникам запроса предложений требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке, не находит своего подтверждения.

Вместе с тем в соответствии с проектом договора поручения, размещенном АО «Сибирское ПГО» на Официальном сайте, доверитель поручает поверенному совершить комплекс юридических и фактических действий в целях продажи движимого и недвижимого имущества Доверителя, являющегося собственностью доверителя (далее объекты, имущество доверителя), посредством проведения конкурентной торговой процедуры в соответствии с указаниями Доверителя и с использованием функционала электронной торговой площадки поверенного. Комплекс действий Поверенного включает в себя в том числе:

- консультирование Доверителя;
- документальное сопровождение;
- информационное сопровождение;
- техническое обеспечение, организацию, проведение торгов, и подведение

результатов торгов по продаже имущества Доверителя с использованием функционала электронной торговой площадки;

- обеспечение расчетов и платежей.

В разделе 7 технического задания АО «Сибирское ПГО» установлено требование к участнику, что Поверенный должен быть поименован в перечне, утвержденном в Распоряжении Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р «Об утверждении перечня юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме» (далее – Распоряжение Правительства РФ 2488-р).

Из проекта договора, размещенного в ЕИС, видно, что предметом договора является оказание комплекса юридических услуг Заказчику, в том числе оказание услуг организатора торгов по отчуждению непрофильных активов АО «Сибирское ПГО».

По мнению Заявителя, к потенциальному участнику необоснованно предъявлено вышеуказанное требование, в том числе потому, что услуги, являющиеся предметом закупки согласно проекту договору поручения, могут быть на конкурентной основе оказаны также иными лицами, в том числе с использованием функционала электронных торговых площадок, поименованных в Распоряжении Правительства РФ 2488-р либо иных.

АО «Сибирское ПГО» в качестве обоснования для предъявления к участнику закупки вышеуказанного требования сослалось на п. 13 Распоряжения Правительства РФ от 10.05.2017 № 894-р «Об утверждении Методических рекомендаций по выявлению и реализации непрофильных активов» (далее – Распоряжение Правительства РФ 894-р, Методические рекомендации).

Согласно п. 2 Распоряжения Правительства РФ 894-р акционерным обществам, доля участия Российской Федерации в уставных капиталах которых превышает 50%, а также их дочерним обществам (далее общества) рекомендовано руководствоваться методическими рекомендациями по выявлению и реализации непрофильных активов, утвержденными настоящим распоряжением, при проведении работы по выявлению и отчуждению активов, не используемых в их основных (уставных) видах деятельности.

В соответствии с п. 13 Распоряжения Правительства РФ 894-р при выборе организатора торгов (специализированной организации) для возложения на него функций по поиску покупателей и организации продажи актива на торгах рекомендуется руководствоваться перечнем юридических лиц для организации от имени Российской Федерации продажи приватизируемого федерального имущества и (или) осуществления функций продавца, утвержденным Распоряжением Правительства РФ от 25.10.2010г. № 1874-р, а также перечнем юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме, утвержденным распоряжением Правительства РФ 2488-р.

Распоряжением Правительства РФ от 25.10.2010 № 1874-р утвержден перечень юридических лиц для организации от имени Российской Федерации продажи приватизируемого федерального имущества и (или) осуществления функций

продавца.

Распоряжением Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р утвержден перечень юридических лиц для организации продажи государственного и муниципального имущества в электронной форме.

На основании п. 2 ст. Закона № 223-ФЗ действие данного закона распространяется на АО «Сибирское ПГО».

Согласно ч. ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

По смыслу п. 13 Распоряжения Правительства РФ 894-р Правительство Российской Федерации рекомендовало юридическим лицам, поименованным в п. 1, использовать в качестве организатора торгов (продавца, электронной торговой площадки) при отчуждении непрофильных активов, юридические лица, указанные в Распоряжении Правительства РФ от 25.10.2010 № 1874-р, Распоряжении Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р.

В соответствии с правовой позицией Федерального агентства по управлению государственным имуществом (Росимущество), представленной в материалы дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства (письмо исх. № ДС-11/15475 от 17.05.2018 г.), п. 14 Методических рекомендаций определено, что способы и порядок реализации непрофильных активов устанавливаются документами акционерных обществ, на которые распространяются требования Распоряжения Правительства РФ 894-р.

С учетом п. 13, п. 14 Методических рекомендаций Федеральное агентство по управлению государственным имуществом (Росимущество) считает целесообразным при отчуждении непрофильных активов придерживаться положений п. 13 Методических рекомендаций.

В соответствии с ч. 2 Директивы Федерального агентства по управлению государственным имуществом (Росимущество) от 25.08.2017 г. № РБ 11/33502 (далее – Директива Росимущества) на Заказчика возложена обязанность до 01.01.2018 г. вести изменения в свою программу отчуждения непрофильных активов в соответствии с Методическими рекомендациями.

Согласно Директивы Росимущества представители интересов Российской Федерации в советах директоров (наблюдательных советах) акционерных обществ, в том числе АО «Росгеология» обязаны голосовать «за» внесение изменений в Программу и Реестр, в случае наличия несоответствия требованиям Методических рекомендаций.

Комиссией установлено, что ранее в соответствии с Протоколом заседания совета директоров АО «Росгеология» 20.09.2016 г. № 33 была утверждена Программа отчуждения непрофильных активов АО «Росгеология» (далее – Программа АО «Росгеология»).

Из п. 1 Программы АО «Росгеология» следует, что данная программа разработана в соответствии с Методическими указаниями, одобренными Поручением Правительства Российской Федерации от 07.07.2016 г. № ИШ-П13-4056.

Решением совета директоров АО «Запсибгеолсъёмка» от 14.11.2016 г. (Протокол б/н/2016) утверждена Программа АО «Росгеология» в качестве документа, регулирующего общие принципы и порядок действий АО «Запсибгеолсъёмка» по распоряжению непрофильными активами.

При этом в п. 2.2 Протокола б/н/2016 указано на то, что изменениями (дополнениями) в Программу АО «Росгеология» руководствоваться с даты их утверждения советом директоров АО «Росгеология», если иное не предусмотрено решением совета директоров АО «Росгеология».

Таким образом, в том числе из пояснений представителя АО «Сибирское ПГО» следует, что требования руководствоваться Программой АО «Росгеология», а также п. 13 Методических указаний, установлено не Заказчиком, а советом директоров в порядке п. 14 Методический указаний.

В силу изложенного Заказчик при разработке закупочной документации руководствовался требованиями действующего законодательства и директивой Росимущества как лицо, на которое распространяются требования Распоряжения Правительства РФ 894-р.

Таким образом, в действиях Заказчика отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Кроме того, АО «Сибирское ПГО» в материалы дела № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства были представлены сведения, что Закупка № 31705647086 была отменена в виду отсутствия необходимости ее проведения для Заказчика.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, п. 1 ч. 1, ч. 2 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Производство по делу № 03/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении АО «Сибирское ПГО» по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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