

РЕШЕНИЕ

по делу № 24 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена "29" августа 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "11" сентября 2013 г.

Комиссия Управления ФАС России по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в присутствии:

представителей Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области:

- начальника отдела реализации арестованного, конфискованного и иного имущества <...> по доверенности № 163 от 16.07.2013 г.,

- и.о. начальника отдела правового обеспечения <...> по доверенности № 162 от 16.07.2013 г.,

рассмотрев дело № 24, возбуждённое по признакам нарушения Территориальным управлением Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области (адрес: 183006, г. Мурманск, ул.Пушкинская, д.12) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Мурманского УФАС 09.04.2013 г. поступило заявление ООО «ЭкоПромОнего» о признаках нарушения Территориальным управлением Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области (далее по тексту - Территориальное управление Росимущества) антимонопольного законодательства при реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество.

Данное заявление перенаправлено Федеральной антимонопольной службой России для рассмотрения по подведомственности.

В ходе рассмотрения заявления ООО «ЭкоПромОнего» установлено следующее.

Территориальное управление Росимущества с целью привлечения хозяйствующих субъектов для оказания услуг по реализации арестованного

имущества в 2012 году на основании Распоряжения руководителя территориального управления от 25.05.2012 г. № 116 «О проведении запроса котировок цен» осуществило запрос котировок цен на право заключения государственного контракта на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решение об обращении взыскания на имущество с начальной (максимальной) ценой 86 000 рублей.

На участие в запросе котировок в адрес территориального управления Росимущества 07.6.2012 г. и 08.06.2012 г. поступили заявки от двух участников: ООО «Камаз-Центр» (адрес местонахождения: г.Мурманск, ул. Софьи Перовской, д.17) и ООО «Строительные машины» (адрес местонахождения: г.Мурманск, ул. Карла Либкнехта, д.27А, каб.205).

Согласно Протокола заседания котировочной комиссии по рассмотрению и оценке котировочных заявок от 09.06.2012 г. ООО «Строительные машины» предложило наиболее низкую цену услуг.

По результатам данного запроса котировок с ООО «Строительные машины» в 2012 году был заключён Государственный контракт от 28.06.2012 г. № 6-А/12 сроком действия до 31.12.2012 г. на оказание услуг по реализации арестованного имущества. Цена контракта составила 84 700 руб.

Комиссией установлено, что территориальным управлением Росимущества с ООО «Строительные машины» был заключён ещё Договор № 39/12-А от 30.11.2012 г. на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, по поручениям на оказание услуг по реализации арестованного имущества, сроком действия с 30.11.2012 г. по 31.12.2012 г. Цена договора составила 15 000 рублей.

Согласно письменных пояснений представителей территориального управления Росимущества (письмо от 01.07.2013 г. №4531) по итогам деятельности ООО «Строительные машины» за 2012 год и учитывая положительный опыт совместного взаимодействия, территориальным управлением в 2013 году было принято решение о продлении договорных отношений с ООО «Строительные машины». Поэтому территориальным управлением Росимущества с ООО «Строительные машины» в 2013 году были заключены договора на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, по поручениям на оказание услуг по реализации арестованного имущества:

1. Договор на оказание услуг № 03/13-А от 09.01.2013 г. Договор заключён на срок по 28.02.2013 г. Цена договора составила 10 000 руб. Дополнительным соглашением №1 от 04.02.2013 г. срок действия договора от 09.01.2013 г. № 03/13-А продлён по 31.03.2013 г. и внесены изменения в цену договора, которая составила 30 000 рублей. Дополнительным соглашением № 2 от 21.02.2013 г. срок действия договора от 09.01.2013 г. № 03/13-А вновь продлён по 30.06.2013 г. и также внесены изменения в цену договора,

которая составила 90 000 рублей.

2. Договор на оказание услуг № 19/13-А от 12.04.2013 г., заключённый на срок с 12.04.2013 г. по 30.06.2013 г. Цена договора составила 20 000 руб.
3. Договор на оказание услуг № 29/13-А от 22.07.2013 г., заключённый на срок с 22.07.2013 г. по 30.09.2013 г. Цена договора составила 40 000 руб.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что территориальным управлением Росимущества в феврале 2013 года на основании Распоряжения руководителя территориального управления от 06.02.2013 г. № 28 проведён запрос котировок цен на право заключения государственного контракта на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество с начальной (максимальной) ценой 70 000 рублей.

Согласно Протокола заседания котировочной комиссии по рассмотрению и оценке котировочных заявок от 15.02.2013 г. было подано 4 заявки от следующих участников:

1. ООО «Строительные машины» (адрес местонахождения: г. Мурманск, ул. Карла Либкнехта, д. 27А, каб. 205);
2. ООО «Камаз-Центр» (адрес местонахождения: г. Мурманск, ул. Софьи Перовской, д. 17);
3. ООО «Метрика» (адрес местонахождения: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Парфёнова, д. 6, кв. 48);
4. ООО «ЭкоПромОнего» (адрес местонахождения: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Гоголя, д. 56, офис 3).

По результатам запроса котировок с ООО «ЭкоПромОнего» был заключён государственный контракт № 06-А от 27.02.2013 г. на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество. Срок действия контракта установлен с 27.02.2013 г. по 30.06.2013 г. Цена контракта составила 1 000 рублей.

На основании заключённых договоров и контрактов территориальным управлением Росимущества в Мурманской области выдавались ООО «ЭкоПромОнего» и ООО «Строительные машины» Поручения на оказание услуг по реализации арестованного имущества.

Согласно представленного списка Поручений, выданных ООО «Строительные машины» в период 2012 г. – текущий 2013 г., ООО «Строительные машины» за указанный период реализовало имущества на сумму 180 782 032,77 руб., из них за 2013 год – на сумму 174 894 680,08 руб.

09.04.2013 г. Территориальным управлением Росимущества в Мурманской области в адрес ООО «ЭкоПромОнего» направлено письмо (исх. № 2366) о необходимости исполнения обществом Государственного контракта № 06-А от 27.02.2013 г. Однако, на данное письмо ООО «ЭкоПромОнего» сообщило теруправлению (письма от 10.04.2013 г. и от 13.05.2013 г.) о невозможности исполнения данного контракта в связи с тем, что Центром Регистрации оператора официального сайта торгов процедура аккредитации общества не

завершена и соответственно общество не имеет статуса организатора торгов, а потому с 15 мая 2013 году ООО «ЭкоПромОнего» предложило теруправлению расторгнуть данный государственный контракт. В свою очередь территориальное управление Росимущества с мая 2013 года не выдаёт поручения ООО «ЭкоПромОнего».

Комиссией в ходе рассмотрения дела № 24 установлено, что 11 апреля 2013 года в адрес территориального управления Росимущества поступили коммерческие предложения о готовности оказывать услуги по реализации арестованного имущества от трёх организаций:

1. ООО «Ретро» (адрес местонахождения: г. Мурманск, пер. Водопроводный, д.7, корп.1), предложившее оказывать услуги за 40 000 рублей;
2. ООО «ГИК» (адрес местонахождения: г. Мурманск, пер. Водопроводный, д.7, корп.1), предложившее оказывать услуги за 60 000 рублей;
3. ООО «Юмас» (адрес местонахождения: г. Мурманск, ул. Бондарная, д.32), предложившее оказывать услуги за 55 000 рублей.

По результатам рассмотрения указанных коммерческих предложений территориальное управление Росимущества заключило Договор № 17/13-А от 12.04.2013 г. на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, по поручениям на оказание услуг по реализации арестованного имущества, с ООО «Ретро» как предложившим наименьшую цену договора, установленную в размере 40 000 руб. Договор заключён на срок с 12.04.2013 г. по 30.06.2013 г. Дополнительным соглашением № 1 от 28.06.2013 г. срок действия Договора № 17/13-А от 12.04.2013 г. продлён по 30.09.2013 г., а также изменены цена договора, которая составила 60 000 рублей.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела № 24 установлено, что пункт 4.2. каждого из договоров, заключённых с ООО «Строительные машины» и ООО «Ретро», содержит указание на вознаграждение исполнителю за оказанные услуги, который установлен в размере 4% от стоимости переданного на реализацию имущества. При этом, исполнитель услуг вправе определить величину вознаграждения за услуги менее 4% в случае, если общая сумма оказанных услуг в течение действия договора приближается к общей цене договора. Изменение величины вознаграждения согласовывается с территориальным управлением Росимущества в Мурманской области в письменной форме.

Согласно представленного на заседание Комиссии списка Поручений Территориальным управлением Росимущества в Мурманской области в 2013 году выдано поручений:

- ООО «Ретро» на сумму 171 035 322,01 руб.
- ООО «Строительные машины» на сумму 174 894 680,08 руб.

Исходя из условий пункта 4.2. вышеуказанных Договоров вознаграждение в размере 4% за оказанные услуги может составить суммы вознаграждений, которые соответственно превысят установленные договорами цены.

Согласно письменных пояснений территориального управления Росимущества (письмо от 07.08.2013 г. исх.№ 5406 и от 27.08.2013 г. № 5897) размер вознаграждения по договорам на оказание услуг по реализации арестованного имущества составляет 4% от цены реализации имущества, но общая сумма вознаграждения, которая может быть выплачена организации по договору, не может превышать цены договора. Размер вознаграждений за услуги по реализации арестованного имущества, оказанные ООО «Строительные машины» и ООО «Ретро» не изменялся.

В соответствии с представленными в рамках дела № 24 копиями счетов оплаты за оказанные услуги, а также информации Управления Федерального казначейства по Мурманской области (письмо от 27.08.2013 г. исх. № 49-04-06/10633), суммы вознаграждений, перечисляемых территориальным управлением Росимущества по договорам, заключённым с ООО «Строительные машины» и ООО «Ретро» не превышают цены, установленные данными договорами.

Согласно письменных пояснений территориального управления Росимущества в Мурманской области (от 01.07.2013 г. № 4531) в настоящее время реализацией арестованного имущества занимается как само территориальное управление Росимущества (в 2013 году проведено 11 аукционов), так и ООО «Строительные машины» и ООО «Ретро» на основании заключённых договоров.

В соответствии с пояснениями территориального управления Росимущества (письмо от 18.07.2013 г. № 4961) управлением заключались договора на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, по поручениям на оказание услуг по реализации арестованного имущества, с ООО «Ретро» (договор № 17/13-А от 12.04.2013 г.) и ООО «Строительные машины» (договоры: № 03/13-А от 09.01.2013 г., № 19/13-А от 12.04.2013 г., № 29/13-А от 22.07.2013 г.) без проведения торгов посредством процедуры размещения заказа у единственного поставщика в соответствии с пунктом 14 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон № 94-ФЗ).

Во исполнение пункта 5 Распоряжения Правительства Российской Федерации от 08.06.2008 г. № 947-р Приказом Федеральной службы судебных приставов и Федерального агентства по управлению государственным имуществом от 25.07.2008 г. № 347/149 утверждён Порядок взаимодействия Федеральной службы судебных приставов и Федерального агентства по управлению государственным имуществом по вопросам организации продажи имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество (далее - Порядок взаимодействия).

В соответствии с пунктом 1.2. Порядка взаимодействия реализацию арестованного имущества осуществляет Росимущество и привлекаемые им физические и юридические лица, отобранные им на конкурсной основе (специализированные организации).

Понятие «конкурсная основа» не содержится в антимонопольном законодательстве, а также в законодательстве о размещении заказов, а отражает принцип, на основе которого отбираются физические и юридические лица для оказания соответствующих услуг.

Согласно части 1 статьи 87 Федерального закона от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее по тексту - Закон № 229-ФЗ) реализация имущества должника, если иное не установлено названным Федеральным законом, осуществляется путем его продажи специализированными организациями, привлекаемыми в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 87 Закона № 229-ФЗ реализация недвижимого имущества должника осуществляется путём проведения открытых торгов в форме аукциона.

В соответствии с пунктом 2 статьи 90 Закона № 229-ФЗ порядок проведения торгов устанавливается Гражданским кодексом РФ, Законом № 229-ФЗ, иными федеральными законами и постановлениями Правительства Российской Федерации.

Частью 1 статьи 3 Закона № 94-ФЗ определено, что под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счёт средств федерального бюджета потребности российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий российской Федерации, государственных заказчиков.

Следовательно, услуги организатора торгов, необходимые для реализации государственной функции реализации арестованного имущества, находятся в сфере применения Закона N 94-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 10 Закона №94-ФЗ размещение заказа может осуществляться:

- 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме;
- 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на биржах).

Порядок проведения процедуры открытого аукциона в электронной форме регламентирован главой 3.1. Закона № 94-ФЗ.

Кроме того, Распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008г. № 236-р утверждён Перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путём проведения аукциона.

Статьей 55 Закона N 94-ФЗ предусмотрены случаи размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), при котором заказчик предлагает заключить государственный или муниципальный контракт, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 настоящей статьи, государственный или муниципальный контракт либо иной гражданско-правовой договор только одному

поставщику (исполнителю, подрядчику).

Согласно пункту 14 части 2 статьи 55 Закона N 94-ФЗ размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке; при этом заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами. По итогам размещения таких заказов могут быть заключены государственные или муниципальные контракты, а также иные гражданско-правовые договоры в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Указанием Центрального Банка России от 20.06.2007 N 1843-У установлен предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами в рамках одного договора в размере 100000 руб.

Следовательно, размещая заказ на осуществление работ, выполнение услуг на сумму, не превышающую 100000 руб., государственный заказчик вправе не проводить предусмотренные Законом N 94-ФЗ процедуры размещения заказа (конкурсы, аукционы, запросы котировок) и может заключить государственный (муниципальный) контракт либо иной гражданско-правовой договор только с одним поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

Таким образом, предусмотренная статьёй 55 Закона № 94-ФЗ процедура заключения государственного (муниципального) контракта либо иного гражданско-правового договора только с одним поставщиком (исполнителем, подрядчиком) не может быть применена Территориальным управлением Росимущества при заключении договоров на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, поскольку иными правовыми актами предусмотрена возможность исключительно конкурсного отбора хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Установленный статьей 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Одним из факторов, обеспечивающих создание конкурентной среды в гражданских правоотношениях, является установление процедур состязательного отбора контрагента при заключении договора. Основным инструментарием, направленным на решение указанной задачи, являются торги.

Способами отбора контрагента при заключении договора являются: 1) конкурентные способы: проведение конкурсов и аукционов (открытых, закрытых, в электронной форме), запрос котировок; 2) неконкурентные способы: осуществление закупок у единственного поставщика (подрядчика, заказчика).

Подача в адрес территориального управления Росимущества в феврале 2013 года котировочных заявок от 4-х хозяйствующих субъектов: ООО «Строительные машины», ООО «Камаз-Центр», ООО «Метрика» и ООО «ЭкоПромОнего», а также поступление в апреле 2013 года коммерческих предложений о готовности оказывать услуги по реализации арестованного имущества от трёх организаций: ООО «Ретро», ООО «ГИК» и ООО «Юмас», свидетельствует о наличии конкурентной среды на рынке оказания услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, в географических границах Мурманской области.

Привлекая на бесконкурентной основе различных субъектов предпринимательской деятельности к оказанию услуг по реализации арестованного имущества, территориальное управление Росимущества в Мурманской области тем самым совершило действия, направленные на ограничение конкуренции на рынке оказания услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, в географических границах Мурманской области.

Таким образом, заключение Территориальным управлением Росимущества в Мурманской области с отдельными хозяйствующими субъектами (ООО «Строительные машины» и ООО «Ретро») на бесконкурентной основе договоров на оказание услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, привело к нарушению части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку результатом таких действий стало ограничение прав и законных интересов неопределённого круга лиц, лишённых возможности оказывать аналогичные услуги согласно пункту 1.2 Порядка взаимодействия Федеральной службы судебных приставов и Федерального агентства по управлению государственным имуществом по вопросам организации продажи имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области (адрес: 183006, г. Мурманск, ул. Пушкинская, д. 12) нарушение требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в совершении действий, направленных на ограничение конкуренции на рынке оказания услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, в географических границах Мурманской области, путём привлечения на бесконкурсной основе различных субъектов предпринимательской деятельности к оказанию услуг по реализации арестованного имущества.

2. Территориальному управлению Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области (адрес: 183006, г. Мурманск, ул. Пушкинская, д. 12) выдавать предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно: при привлечении субъектов предпринимательской деятельности к оказанию услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, применять публичные процедуры отбора (аукцион, конкурс, запрос котировок).

3. Передать материалы дела № 24 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 24

11 сентября 2013 г.

г. Мурманск

области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 11 сентября 2013 г. по делу № 24 о нарушении Территориальным управлением Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области (адрес: 183006, г. Мурманск, ул.Пушкинская, д.12) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Территориальному управлению Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Мурманской области (адрес: 183006, г. Мурманск, ул.Пушкинская, д.12) совершать действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно: при привлечении субъектов предпринимательской деятельности к оказанию услуг по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, применять публичные процедуры отбора (аукцион, конкурс, запрос котировок).
2. В срок до **25 декабря 2013 года** проинформировать Управление ФАС по Мурманской области о выполнении данного предписания.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.