

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/160 (027/10/18.1-250/2019)

30 мая 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...>,

в присутствии представителей от:

- АО «Газпромгазораспределение Дальний Восток» - <...> по доверенности от 29.05.2019 №ХБ20-01/1676, <...> по доверенности от 29.05.2019 №ХБ20-01/1675,

- администрации муниципального района имени Лазо – <...> по доверенности от 29.05.2019 №3-1/142, <...> по доверенности от 29.05.2019 №3-1/143Ю <...> по доверенности от 04.07.2017 №1-13/5049,

рассмотрев жалобу АО «Газпромгазораспределение Дальний Восток», материалы дела №8-01\160 (027/10/18.1-250/2019),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба АО «Газпром газораспределение Дальний Восток» на действия организатора конкурса администрации муниципального района имени Лазо при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества - распределительного газопровода для газификации жилищного фонда протяженностью 14461 м., с кадастровым номером 27:08:0000000:1897, расположенного в п. Хор (извещение №280319/0213110/01).

Как следует из жалобы, в конкурсной документации и проекте договора аренды отсутствуют сведения о принадлежащих муниципальному району земельных участках, на которых расположен газопровод, проектом договора аренды на арендатора незаконно возложена обязанность самостоятельно перечислять налог на добавленную стоимость в порядке, предусмотренном Налоговым кодексом, заказчиком не установлена обязанность арендодателя обеспечить установление охранной зоны предоставляемого в аренду газопровода, заявителю администрацией не дан ответ на запрос в сроки, установленные законом.

От администрации поступили письменные возражения от 29.05.2019 №1-13/2167 на жалобу.

Представители администрации в заседании комиссии возражения на жалобу поддержали в полном объеме, дополнительно пояснив, что уплата НДС возложена на арендатора в силу требований Налогового кодекса Российской Федерации, установление охранной зоны администрация выполняет своими силами и средствами муниципального образования, информация о земельном участке не указан в связи с тем, что земельный участок не является предметом данного конкурса, договор аренды земельного участка будет заключаться с арендатором газопровода отдельно в месячный срок после заключения договора по результатам конкурса. Запрос о даче разъяснений поступил от общества менее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок, ответ ему направлен по

результатам рассмотрения обращения.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела №8-01/160, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

Действия (бездействие) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Порядок 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, утвержден приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 (далее - Правила).

Участником конкурсов или аукционов может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора (пункт 17 Правил).

Извещение о проведении конкурса размещается на официальном сайте торгов не менее чем за тридцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе (пункт 29 Правил).

В соответствии с пунктом 31 Правил извещение о проведении конкурса должно содержать в том числе следующие сведения о месте расположения, описание и технические характеристики государственного или муниципального имущества,

права на которое передаются по договору, в том числе площадь помещения, здания, строения или сооружения в случае передачи прав на соответствующее недвижимое имущество (подпункт 2); целевое назначение государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору (подпункт 3); начальная (минимальная) цена 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, за исключением проведения конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения (подпункт 4).

Конкурсная документация должна содержать требования к техническому состоянию государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, которым это имущество должно соответствовать на момент окончания срока договора (пункт 35 Правил).

В силу пункта 38 Правил 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.

Согласно пункту 40 Правил, конкурсная документация, помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна в том числе содержать:

- порядок передачи прав на имущество, созданное участником конкурса в рамках исполнения договора, заключенного по результатам конкурса, 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);

- формы, порядок, даты начала и окончания срока предоставления заявителям разъяснений положений конкурсной документации в соответствии с пунктами 47 - 49 настоящих Правил (подпункт 8).

К конкурсной документации должен быть приложен проект договора (в случае проведения конкурса по нескольким лотам - проект договора в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации (пункт 41 Правил).

В силу пункта 42 Правил сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении конкурса.

Согласно пункту 47 Правил, любое заинтересованное лицо вправе направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, организатору

конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса организатор конкурса обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

В течение одного дня с даты направления разъяснения положений конкурсной документации по запросу заинтересованного лица такое разъяснение должно быть размещено организатором конкурса или специализированной организацией на официальном сайте торгов с указанием предмета запроса, но без указания заинтересованного лица, от которого поступил запрос. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть (пункт 48 Правил).

28.03.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.torgi.gov.ru администрацией муниципального района размещено извещение №280319/0213110/01 о проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (распределительного газопровода протяженностью 14461 м., с кадастровым номером 27:08:0000000:1897, расположенного в п. Хор, год завершения строительства – 2016), для использования в целях предоставления услуг по газоснабжению потребителей р.п. Хор. Начальная (максимальная) цена договора – 96 166,0 руб. Дата окончания подачи заявок – 06.05.2019. Дата рассмотрения заявок – 08.05.2019. Дата подведения итогов – 14.05.2019.

Договор заключается на 5 лет.

Предмет торгов – ежемесячный платеж – 96 166 руб.

В соответствии с пунктом 9.1 конкурсной документации любое заинтересованное лицо вправе направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, организатору конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса организатор конкурса обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

В течение одного дня с даты направления разъяснения положений конкурсной документации по запросу заинтересованного лица такое разъяснение должно быть размещено организатором конкурса на официальном сайте торгов с указанием предмета запроса, но без указания заинтересованного лица, от которого поступил запрос. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть (пункт 9.2 конкурсной документации).

Даты начала и окончания предоставления участникам конкурса разъяснений положений конкурсной документации указаны в строке 19 информационной карты (пункт 9.4 конкурсной документации).

Как следует из пункта 19 информационной карты, предоставление участникам конкурса осуществляется с 30 марта 2019 г. в 09 час. 00 мин. (время местное) по 06 мая 2019 г. в 14 час. 00 мин. (время местное) (включительно).

Согласно пункту 14.1 конкурсной документации, к конкурсной документации прилагается проект договора аренды (приложение 3), который является неотъемлемой частью настоящей конкурсной документации.

Таким образом, содержание извещения, конкурсной документации, информационной карты и проекта договора позволяет однозначно установить, что предметом конкурса является не земельный участок, а распределительный газопровод протяженностью 14461 м., с кадастровым номером 27:08:0000000:1897, расположенный в п. Хор, год завершения строительства – 2016, для использования в целях предоставления услуг по газоснабжению потребителей р.п. Хор.

В данной связи довод жалобы о неуказании в конкурсной документации сведений о принадлежащих муниципальному району земельных участках, на которых расположен газопровод, комиссией Хабаровского УФАС России не принимается, жалоба в данной части признается необоснованной.

Касательно довода общества о несоблюдении администрацией сроков дачи разъяснений комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 9.1 конкурсной документации, если запрос о разъяснении положений конкурсной документации поступил к организатору конкурса не позднее, чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, организатор конкурса в течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос.

Указанное согласуется с пунктом 48 Правил.

Запрос на разъяснение от общества поступил в администрацию 29.04.2019 в 15:53, что подтверждено представителями заявителя в заседании комиссии Хабаровского УФАС России,

Согласно извещения и конкурсной документации, срок окончания подачи заявок определен 06.05.2019.

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Поскольку обществом запрос на разъяснение направлено в адрес организатора торгов 29.04.2019, то сроком определения начала отсчета считается 30.04.2019, при этом нерабочими праздничными днями являлись с 01.05.2019 по 05.05.2019) то есть один рабочий день до наступления события (последнего рабочего дня, когда такие разъяснения даются организатором конкурса).

Следовательно, при несоблюдении заявителем срока подачи запроса у организатора торгов не возникает обязанности дать разъяснения в течение двух рабочих дней.

По вопросу охранных зон установлено следующее.

В заседании комиссии представители администрации сообщили, что фактически охранные зоны на местности установлены опознавательными знаками, сведения о местоположении зон с особыми условиями использования территории будут внесены в государственный кадастр недвижимости до 01.01.2022 за счет бюджетных средств, в конкурсной документации на арендатора не возлагается обязанность организовывать и регистрировать такие охранные зоны.

Таким образом, в данной части жалоба признается необоснованной.

Рассмотрев вопрос о возложении на арендатора обязанности самостоятельно перечислять налог на добавленную стоимость в порядке, предусмотренном Налоговым кодексом Российской Федерации, комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу, что данное требование не противоречит общим требованиям Налогового кодекса Российской Федерации, поскольку при предоставлении органами государственной власти и управления, органами местного самоуправления в аренду государственного (муниципального) имущества, не закрепленного за государственными (муниципальными) предприятиями и учреждениями, составляющего государственную (муниципальную) казну, обязанность по исчислению и уплате НДС возлагается на арендатора, являющегося налоговым агентом.

Таким образом, в данной части жалоба признается необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Газпром газораспределение Дальний Восток» на действия организатора конкурса администрации муниципального района имени Лазо при

проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества - распределительного газопровода для газификации жилищного фонда протяженностью 14461 м., с кадастровым номером 27:08:0000000:1897, расположенного в п. Хор (извещение №280319/0213110/01) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.