

РЕШЕНИЕ № 110

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в присутствии представителей ИП Тарнаруцкого, Администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района, рассмотрев дело № 8-01/241 по признакам нарушения администрацией Тугуро-Чумиканского муниципального района части 2 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ИП Тарнаруцкого с жалобой на действия администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района при передаче муниципального имущества – экскаватора, фронтального погрузчика, бульдозера, грейдера в пользование без проведения торгов.

В 2012-2013 годах администрацией района приобретено указанное имущество. Решением Собрания Депутатов Тугуро-Чумиканского муниципального района от 10.06.2013 № 223 трактор «Агромаш-90 ТГ 2047» передан из муниципальной собственности района в муниципальную собственность сельского поселения «Село Удское».

Бульдозер, экскаватор, погрузчик, трактор включены в состав имущественного комплекса, передаваемого по концессионному соглашению, которое будет заключено по результатам проведения конкурса. В отношении автогрейдера объявлено о проведении конкурса на право заключения договора пользования данным имуществом.

В ходе проведенной антимонопольным органом проверки соблюдения администрацией Тугуро-Чумиканского муниципального района антимонопольного законодательства при проведении указанного конкурса установлено, что в извещении о проведении торгов в форме открытого конкурса на право заключения договора аренды движимого муниципального имущества автогрейдера для эксплуатации при содержании автомобильной дороги «с. Чумикан-Аэропорт-с. Неран» (извещение № 250713/0747246/01) к участникам конкурса установлено требование об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонда, конкурсная документация, проект договора аренды, информации и сведений, предусмотренных подпунктами 3, 7, 8, 10, 11, 14, 15, 16, 17, 18, 19 пункта 40 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, не размещены на

официальном сайте торгов в сети «Интернет».

В данной связи в отношении администрации района возбуждено дело по признакам нарушения части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В заседании комиссии ИП Тарнаруцкий пояснил, что непроведение торгов на право заключения договоров в отношении муниципального имущества необоснованно препятствует осуществлению им хозяйственной деятельности, исключает возможность претендовать на получение муниципального имущества в пользование. Конкурс в отношении автогрейдера проведен с нарушениями, приложенный к конкурсной документации сметный расчет составлен неверно, конкурсная документация на сайте не размещалась.

Представитель администрации пояснила, что конкурсная документация не размещена на официальном сайте торгов по причине перебоев в электроснабжении, документацию можно было получить в администрации района.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Распоряжением администрации района от 19.07.2013 № 114-р объявлено о проведении конкурса на право заключения договора аренды муниципального движимого имущества – грейдер XCMG GR 165 в целях содержания автомобильной дороги «с. Чумикан-Аэропорт-с. Неран».

Извещение о проведении конкурса размещено 30.07.2013 на официальном сайте торгов – www.torgi.gov.ru. Срок подачи заявок на участие в конкурсе установлен до 03.09.2013.

В установленный срок на участие в конкурсе подана заявка ИП Тарнаруцким, которая признана соответствующей требованиям конкурсной документации. Конкурсной комиссией принято решение признать конкурс несостоявшимся и заключить договор аренды муниципального имущества с единственным участником конкурса (протоколы от 04.09.2013 №№ 1, 2).

Порядок заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества установлен статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из части 1 указанной статьи следует, что 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, за исключением случаев, установленных законом.

Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения указанных договоров и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом (часть 5).

Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 утверждены «Правила 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» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, предусматривающих переход прав в отношении муниципального имущества в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений (пункт 1 Правил).

В соответствии с пунктом 17 Правил 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.

Участники конкурсов или аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам (пункт 18 Правил).

Кроме указанных в пункте 18 Правил требований организатор конкурса или аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурсов или аукционов (пункт 19 Правил).

Организатор конкурса или аукциона, конкурсная или аукционная комиссия вправе запрашивать информацию и документы в целях проверки соответствия участника конкурса или аукциона требованиям, указанным в пункте 18 Правил, у органов власти в соответствии с их компетенцией и иных лиц, за исключением лиц, подавших заявку на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом организатор конкурса или аукциона, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников конкурсов или аукционов обязанность подтверждать соответствие данным требованиям (пункт 20 Правил).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 52 Правил заявка на участие в конкурсе должна содержать в том числе, заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Не допускается требовать от заявителей иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных частями «а» - «ж» подпункта 1, подпунктов 2 - 4 пункта 52 Правил. Не допускается требовать от заявителя предоставление оригиналов документов (пункт 53 Правил).

В извещении о проведении конкурса установлено требование об отсутствии у участника конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника конкурса по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник конкурса считается соответствующим установленному требованию в случае если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

Вместе с тем, из приведенных норм Правил не следует, что организатор торгов вправе по своему усмотрению устанавливать к участникам торгов любые требования, а только те, которые предъявляются к таким участникам законодательством. Требование об отсутствии у участника конкурса на право заключения договора в отношении муниципального имущества задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника конкурса по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период ни статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, ни Правилами не предусмотрено, в связи с чем комиссия приходит к выводу о незаконности установления данного требования в конкурсной документации.

Согласно пункту 43 Правил при проведении конкурса организатор конкурса, специализированная организация обеспечивают размещение конкурсной документации на официальном сайте торгов в срок, предусмотренный пунктом 29 настоящих Правил, одновременно с размещением извещения о проведении конкурса. Конкурсная документация должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте торгов без взимания платы.

В свою очередь в конкурсной документации должны быть отражены сведения и информация, предусмотренные пунктом 40 Правил, а именно:

- порядок пересмотра цены договора (цены лота) в сторону увеличения, а также указание на то, что цена заключенного договора не может быть пересмотрена сторонами в сторону уменьшения;
- порядок и срок отзыва заявок на участие в конкурсе, порядок внесения изменений в такие заявки. При этом срок отзыва заявок на участие в конкурсе устанавливается в соответствии с пунктом 58 настоящих Правил;
- формы, порядок, даты начала и окончания срока предоставления заявителям разъяснений положений конкурсной документации в соответствии с пунктами 47 - 49 настоящих Правил;
- критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с пунктом 77 настоящих Правил;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, установленный в соответствии с пунктами 82 - 86 настоящих Правил;

- срок, в течение которого должен быть подписан проект договора, составляющий не менее десяти дней со дня размещения на официальном сайте торгов протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае, если конкурс признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в конкурсе либо признания участником конкурса только одного заявителя;

- дату, время, график проведения осмотра имущества, права на которое передаются по договору. Осмотр обеспечивает организатор конкурса или специализированная организация без взимания платы. Проведение такого осмотра осуществляется не реже, чем через каждые пять рабочих дней с даты размещения извещения о проведении конкурса на официальном сайте торгов, но не позднее, чем за два рабочих дня до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;

- указание на то, что при заключении и исполнении договора изменение условий договора, указанных в пункте 98 настоящих Правил, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается;

- указание на то, что условия конкурса, порядок и условия заключения договора с участником конкурса являются условиями публичной оферты, а подача заявки на участие в конкурсе является акцептом такой оферты;

- копию документа, подтверждающего согласие собственника имущества (а в случае заключения договора субаренды, также и арендодателя) на предоставление соответствующих прав по договору, право на заключение которого является предметом торгов;

- копию документа, подтверждающего согласие собственника имущества (арендодателя) на предоставление лицом, с которым заключается договор, соответствующих прав третьим лицам, или указание на то, что передача соответствующих прав третьим лицам не допускается.

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 нарушение приведенных положений на официальном сайте торгов конкурсная документация, поименованная информация, проект договора аренды не размещены.

Частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия при проведении торгов, запроса котировок цен, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе непредусмотренное законодательством ограничение доступа к участию в торгах, запросу котировок цен.

Из юридической конструкции статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что определенные действия могут быть квалифицированы в качестве нарушения антимонопольного законодательства, если они приводят или могут привести к указанным последствиям, например, в будущем.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Неразмещение указанной информации на официальном сайте торгов, необоснованно препятствует доступу к участию в торгах, ограничивает конкуренцию при проведении таких торгов, поскольку не позволяет претендентам сформировать конкурсное предложение, исходя из установленных критериев, оценить и сопоставить конкурсные заявки, рассмотреть заявки на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации.

Включенное в извещение о проведении конкурса требование об отсутствии у участников конкурса задолженности перед бюджетом и внебюджетными фондами не предусмотрено законодательством и может повлечь отклонение поданной заявки при несоответствии участника установленному требованию, привести к ограничению конкуренции при проведении торгов.

При таком положении комиссия приходит к выводу о наличии в действиях администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района нарушения части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В силу статьи 49 Закона о защите конкуренции при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия определяет нормы антимонопольного и иного законодательства, нарушенные в результате осуществления рассматриваемых действий (бездействия), разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Поскольку допущенные при проведении конкурса нарушения являются существенными, комиссия полагает необходимым выдать администрации района предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а также предложить рассмотреть вопрос о расторжении заключенного по результатам конкурса договора и о повторном проведении торгов.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района, выразившиеся в установлении в извещении о проведении торгов в форме открытого конкурса на право заключения договора аренды движимого муниципального имущества автогрейдера для эксплуатации при содержании автомобильной дороги «с. Чумикан-Аэропорт-с. Неран» (извещение №

250713/0747246/01) требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды, в размещении на официальном сайте торгов в сети «Интернет» конкурсной документации, проекта договора аренды, информации и сведений, предусмотренных подпунктами 3, 7, 8, 10, 11, 14, 15, 16, 17, 18, 19 пункта 40 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, нарушением части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Предложить администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района рассмотреть вопрос расторжения договора, заключенного по результатам указанного конкурса с ИП Тарнаруцким и повторного проведения торгов в отношении муниципального имущества - грейдер XCMG GR 165.

О принятом решении необходимо уведомить Хабаровское УФАС России не позднее 15.11.2013, с приложением подтверждающих документов.

При отсутствии в установленный срок указанной информации Хабаровскому УФАС России обратиться в арбитражный суд Хабаровского края с заявлением о признании торгов и заключенного по результатам торгов договора недействительными.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №57

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 25.10.2013 № 110 по делу № 8-01/241 о нарушении администрацией Тугуро-Чумиканского муниципального района части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации Тугуро-Чумиканского муниципального района в срок до 15.11.2013 прекратить нарушение части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении в извещении о проведении торгов в форме открытого конкурса на право заключения договора аренды движимого муниципального имущества автогрейдера для эксплуатации при содержании автомобильной дороги «с. Чумикан-Аэропорт-с. Неран» (извещение № 250713/0747246/01) требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонда, в размещении на официальном сайте торгов в сети «Интернет» конкурсной документации, проекта договора аренды, информации и сведений, предусмотренных подпунктами 3, 7, 8, 10, 11, 14, 15, 16, 17, 18, 19 пункта 40 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с целью чего:

- провести работу с должностными лицами администрации, ответственными за организацию и проведение торгов на право заключения договоров в отношении муниципального имущества, о недопустимости нарушения установленного указанными Правилами порядка организации и проведения торгов,

- при проведении дальнейших торгов на право заключения договоров в отношении муниципального имущества исключить случаи установления к участникам торгов требований, не предусмотренных законом, соблюдать установленный Законом о защите конкуренции, Правилами порядок информационного обеспечения торгов.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

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