

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1226/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.07.2018 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Меличев» (далее также - Заявитель) на действия организатора торгов - ФГБУК «Государственный театр наций» (далее также - Организатор торгов) при проведении торгов посредством аукциона на право заключения договора аренды недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности и принадлежащего на праве оперативного управления федеральному государственному бюджетному учреждению культуры (извещение № 220518/24657424/01) (далее также - Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов при проведении Аукциона выразилось в необоснованном отклонении заявки ООО «Меличев» от участия в Аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, 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.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования

в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

В соответствии с 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» 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 проведения конкурсов или аукционов).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.forgi.gov.ru (далее - Официальный сайт) 22.05.2018 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата окончания приема заявок на участие в Аукционе 12.06.2018. Дата проведения Аукциона 29.06.2018.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе по извещению №220518/24657424/01 от 21.06.2018 № 1 на участие в Аукционе подано 3 заявки, Заявителю (порядковый номер заявки 3) отказано в допуске к участию по следующему основанию: «Решение об одобрении крупной сделки не соответствует закону (нарушен п. 1.6 Документации об аукционе, пп. д) ч. 1) п. 121 Приказа ФАС 67, ст 46 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ».

Заявитель полагает, что действия Организатора торгов по отклонению заявки по указанному выше основанию являются незаконными и необоснованными, так как противоречат требованиям действующего законодательства.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 121 Правил проведения конкурсов или аукционов, а также пункту 1.6 документации об Аукционе предусмотрено, что заявка на участие в Аукционе должна содержать, в том числе решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копию такого решения в случае, если требование о необходимости

наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя, заключение договора, внесение задатка или обеспечения договора являются крупной сделкой.

В соответствии с пунктом 19.4 Документации об Аукционе предусмотрено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принимается решение, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе. Протокол должен содержать сведения о заявителях, решение о допуске заявителя

к участию в аукционе и о признании его претендентом аукциона или об отказе в допуске заявителя к участию в аукционе с обоснованием такого решения и указанием положений Правил проведения конкурсов или аукционов, которым не соответствует заявитель, положений документации об аукционе, которым не соответствует заявитель

В силу п. 25 Правил проведения конкурсов и аукционов отказ в допуске к участию в аукционе по основаниям, не предусмотренными п.п. 24, 24.1 названных Правил, не допускается.

Как установлено Комиссией, Заявителем было приложено в бумажном виде решение об одобрении крупной сделки в виде оригинала документа в составе заявки, согласно условиям Аукционной документации и требованиям законодательства Российской Федерации. Данное решение подписано учредителями и заверено печатью организации.

Как следует из пояснений представитель Организатора торгов на заседании Комиссии, решение об одобрении крупной сделки приложенное Заявителем в составе заявки на участие в Аукционе не соответствует требованиям законодательства, а также пункту 1.6 документации об Аукционе, так как в решении не указаны лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке.

Оценивая действия Организатора торгов по требованию о представлении участником конкурентной процедуры решения об одобрении крупной сделки, антимонопольный орган отмечает следующее.

Перечень документов, прилагаемых к заявке и предусмотренный п. 121 Правил проведения конкурсов или аукционов является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Согласно требованиям названного пункта, заявка на участие в аукционе должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копию такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора является крупной сделкой.

Из буквального толкования приведенного пункта следует, что право требования от участника названного решения возникает у Организатора торгов только в том случае, если соблюдены следующие условия:

1. предоставление такого решения обусловлено требованиями Закона

об обществах с ограниченной ответственностью, учредительными документами такого лица

2. если для участника конкурентной процедуры предполагаемая сделка является крупной.

Несоблюдение одного из названных условий влечет невозможность требования от Общества решения об одобрении крупной сделки при участии последнего в конкурентной процедуре, наподобие рассматриваемой.

Согласно п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 № 27 "Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность" (далее — Постановление Пленума ВАС РФ № 27) для квалификации сделки как крупной необходимо одновременное наличие у сделки на момент ее совершения двух признаков (п. 1 ст. 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью):

1) количественного (стоимостного): предметом сделки является имущество, цена или балансовая стоимость (а в случае передачи имущества во временное владение и (или) пользование, заключения лицензионного договора - балансовая стоимость) которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

2) качественного: сделка выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности, т.е. совершение сделки приведет к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов (п. 8 ст. 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Устанавливая наличие данного критерия, следует учитывать, что он должен иметь место на момент совершения сделки, а последующее наступление таких последствий само по себе не свидетельствует о том, что их причиной стала соответствующая сделка и что такая сделка выходила за пределы обычной хозяйственной деятельности.

При этом согласно ч. 8 ст. 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, которые приняты в деятельности соответствующего общества независимо от того, совершались ли такие сделки таким обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Исходя из приведенной правовой позиции и нормоположений Закона об ООО, Организатор торгов правомочен требовать от участника прилагать в составе заявки решение об одобрении крупной сделки только в том случае, если у Организатора торгов имеются безусловные основания полагать, что предполагаемая сделка является для лица крупной и выходит за пределы его обычной деятельности.

При этом обязанность доказывания названного факта должна лежать именно на

Организаторе торгов, поскольку исходя из ч. 8 ст. 46 Закона об ООО, любая сделка общества считается совершенной в пределах обычной хозяйственной деятельности, пока не доказано иное.

Названный правовой подход отражен в том числе и в п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ № 27 — о презумпции любой сделки, как совершенной в пределах обычной деятельности лица.

Кроме того, п. 122 Правил проведения конкурсов и аукционов не установлена обязанность участника по представлению документов, свидетельствующих о том, что предполагаемая сделка не является для Общества крупной, если последним к заявке не прикладывается решение об одобрении такой сделки.

Таким образом, Организатор торгов не вправе требовать от участника конкурентной процедуры представления решения об одобрении крупной сделки без наличия достаточных оснований и доказательств считать предстоящую сделку таковой.

Применительно к оценке обоснованности позиции Организатора относительно необходимости представления ООО «Меличев» решения об одобрении крупной сделки Комиссия Управления в рассматриваемом случае принимает во внимание специфику предмета заключаемого договора — аренда помещения площадью 48,67 кв.м — а также размер начальной цены договора (ежемесячной платы).

Кроме того, учитывая, что представленное в составе заявки решение об одобрении крупной сделки датировано 05.06.2018, что свидетельствует о его соотносимости с поданной заявкой и относимости к периоду проведения спорных торгов, а также содержит указание на одобрение совершаемых в рамках аукционов сделок на сумму, не превышающую 3 000 000 рублей.

При таких обстоятельствах Комиссия Московского УФАС России не усматривает правовых оснований для признания правомерными действий Организатора торгов по отклонению заявки ООО «Меличев», отмечая, что мотив такого отклонения носит сугубо формальный характер и не соответствует целям правового регулирования, определенным законодательством о публичных торгах и законодательством, регламентирующим деятельность обществ с ограниченной ответственностью.

Доводы представителя Организатора торгов о наличии иных оснований признания решения об одобрении крупной сделки Заявителя не соответствующей требованиям Аукционной документации не могут быть приняты Комиссией в связи с тем, что указанные основания не указаны в соответствующем протоколе.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Организатора торгов усматривается нарушение пункта 25 Правил проведения конкурсов или аукционов.

Таким образом, Комиссия решила признать жалобу Заявителя обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение пункта 25 Правил проведения конкурсов или аукционов.

3. Выдать Организатору торгов обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1226/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.07.2018 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 05.07.2018 по делу № 1-00-1226/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГБУК «Государственный театр наций» (далее - Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении торгов посредством аукциона на право заключения договора аренды недвижимого имущества находящегося в федеральной собственности и принадлежащего на праве оперативного управления федеральному государственному бюджетному учреждению культуры (извещение

№ 220518/24657424/01) (далее также - Аукцион), а именно:

1.

1.

1. Организатору торгов отменить протоколы составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Организатору торгов разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.torgi.gov.ru (далее - Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Провести повторно процедуру рассмотрения заявок участников Аукциона,
с учетом решения Комиссии от 05.07.2018 по делу № 1-00-1226/77-18.
4. Организатору торгов уведомить участников, подавших заявки на участие в Аукционе, о дате и времени рассмотрения заявок на участие в Аукционе, дате и времени проведения Аукциона за три рабочих дня до рассмотрения заявок на участие в Аукционе, до проведения Аукциона.
5. Организатору торгов разместить вышеуказанные изменения на Официальном сайте.
6. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 07.09.2018.
7. Организатору торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 14.09.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

