

г. Якутск

резольтивная часть оглашена «13» ноября 2018 г.

изготовлено в полном объеме «19» ноября 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия):

Члены комиссии:

<.....> – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

<.....> - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

При участии:

От заявителя:

- гр. <.....> извещен должным образом, представлено ходатайство о рассмотрении дела без его участия;

От Ответчика:

- Администрация МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) извещены должным образом, представлено ходатайство о рассмотрении дела без их участия.

рассмотрев материалы дела №02-26/18А о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении Администрацией Муниципального образования «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) (ОГРН 1061433000199, ИНН 1433020369, КПП 143301001, 678181, Республика Саха (Якутия), Мирнинский район, п. Алмазный, ул. Речная, 1) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 10 августа 2018г. поступило обращение гр.<.....> (далее по тексту - Заявитель) на действия Администрации муниципального образования

«Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) (далее по тексту – Администрация) при организации и проведении конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом Администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия), для обеспечения населения хозяйственными и промышленными товарами (Извещение №010618/3109267/03 от 01.06.2018 (открытый конкурс) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель в своей жалобе указывает следующее.

В п. 7.1. конкурсной документации - участниками конкурса могут быть любые юридические лица или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, когда как в п. 4 извещения о проведении открытого конкурса указано, что к участию в конкурсе допускаются юридические лица, своевременно подавшие заявку на участие в конкурсе и представившие надлежащим образом оформленные документы в необходимом количестве в соответствии с перечнем, указанным в конкурсной документации), при этом конкурс не был отменен. Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе это касается и п. 4 извещения о проведении открытого конкурса, в котором указано, что к участию в конкурсе допускаются только юридические лица. На сайте торгов размещены протоколы вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие в конкурсе, в котором указано, что договор безвозмездного пользования заключается с единственным участником конкурса, заявка которого соответствует установленным требованиям.

Пунктом 87 Правил установлено, что конкурсная комиссия ведет протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, в котором должны содержаться сведения о месте, дате, времени проведения оценки и сопоставления таких заявок, об участниках конкурса, заявки на участие в конкурсе которых были рассмотрены, о порядке оценки и о сопоставлении заявок на участие в конкурсе, о принятом на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в конкурсе порядковых номеров, а также наименования (для юридических лиц), фамилии, имени, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоен первый и второй номера. Протокол подписывается всеми присутствующими членами конкурсной комиссии в течение дня, следующего после дня окончания проведения оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе. Протокол составляется в двух экземплярах, один из которых хранится у организатора конкурса. Организатор конкурса в течение трех рабочих дней с даты подписания протокола передает победителю конкурса один экземпляр протокола и проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем конкурса в заявку на участие в конкурсе, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации. Пунктом 88 Правил установлено, что протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе размещается на официальном сайте торгов организатором конкурса или специализированной организацией в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола. Следовательно, комиссия вообще не

проводила оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, а признала победителя в протоколе № 2 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе по извещению № 010618/3109267/03

Также в конкурсной документации отсутствует информация о критериях оценки заявок на участие в конкурсе, которые устанавливаются в соответствии с пунктом 77 Правил.

Заключение договоров путем проведения торгов в форме конкурса возможно исключительно в отношении видов имущества, перечень которых утвержден Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 67. В остальных случаях заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, осуществляется путем проведения аукционов. Проведение торгов в форме конкурса в отношении имущества, не указанного в данном перечне, является нарушением пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что, согласно части 4 статьи 17 Закона о защите конкуренции, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по их результатам сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

Муниципальное имущество по извещению № 010618/3109267/03 - деревянное одноэтажное помещение без внутренних перегородок, расположенное по адресу: РС (Я), Мирнинский район, п. Алмазный, ул. Речная, имущество «Склад № 5», предназначенное под магазин однозначно не входит в вышеуказанный Перечень.

Приказом Якутского УФАС России №44 от 12.09.2018 г. возбуждено дело №02-26/18А о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Администрации МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я).

«13» сентября 2018 г. Якутским УФАС России вынесено определение о назначении дела №02-26/18А дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на «15» октября 2018г. в 16ч.30м., в связи с обнаружением признаков нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Администрации МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я).

«26» сентября 2018 г. в адрес Якутского УФАС России поступило возражение на жалобу исх. №892 от 26.09.2018г.

В своем возражении Администрация МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) указывает следующее

1. В соответствии с пунктом 17 правил проведения конкурсов и аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы 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.

Вместе с тем, пунктом 19 Правил, и кроме указанных в пункте 18 Правил требований организатор конкурса или аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурса или аукционов.

Таким образом, при подготовке конкурсной документации были учтены Правила, подтверждение чего является Пункт 7.1 конкурсной документации, где установлено, что участником конкурса могут быть любые юридические лица или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

Согласно ст. 18.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее – ГК РФ), занятие предпринимательской и иной, не запрещенной законом деятельностью, является одним из элементов составляющих содержание правоспособности гражданина.

По смыслу ч. 2 ст. 17 ГК РФ, правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

При этом гражданская правоспособность принадлежит в равной мере всем гражданам (ч. 1 ст. 17 ГК РФ).

Таким образом, реализация гражданином одного из правомочий, составляющих содержание правоспособности, путем государственной регистрации в качестве предпринимателя (ч.1 ст. 23 ГК РФ) не создает нового субъекта гражданского права в виде индивидуального предпринимателя, а лишь наделяет гражданина специальным статусом, связанным с занятием предпринимательской деятельностью.

Данный вывод следует, в том числе, из ч.2 ст. 1 ГК РФ, предусматривающей, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права в своей воле и интересе, подраздела 2 Лица ч. 1 ГК РФ, не предусматривающего индивидуального предпринимателя в качестве отдельного субъекта гражданских прав с самостоятельными правами и обязанностями, отличного от гражданина.

Следовательно, гражданин <.....>. является тем же самым субъектом гражданского права, что и индивидуальный предприниматель <.....>, как одно и то же лицо.

Кроме того, обращаем внимание, что с момента публикации процедуры торгов и до размещения итогового протокола, какие-либо запросы в Адрес Администрации на разъяснения положений конкурсной документации не поступали.

На момент процедуры проведения приема заявок Организатору поступила только одна заявка от индивидуального предпринимателя. Отклонений участников открытого конкурса при рассмотрении заявок на участие не осуществлялось.

Жалоба подана физическим лицом – <.....>, для которого не имелось каких-

либо ограничений даже в существующей редакции конкурсной документации и извещения.

2. В соответствии с пунктом 75 Правил конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных заявителями, признаются участниками конкурса. То есть, необходимо наличие двух и более заявок на участие в конкурсе, поданных заявителями, признанными участниками конкурса. Так как была подана всего одна заявка, то осуществление оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе невозможно.

Таким образом, комиссией при рассмотрении заявок на основании пункта 74 Правил 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, утвержденных приказом Федерального антимонопольной службы России от 10.02.2010 №67, признала конкурс несостоявшимся.

3. Так как на конкурс подана всего одна заявка, то процедура оценки и сопоставления заявок участников не проводилась. Отсутствие данной информации ни коим образом не повлияло на итоги открытого конкурса, а также ничьи права не нарушены.

4. В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 5 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

16.07.2018г. Администрация заключила договор безвозмездного пользования с победителем конкурса.

Якутским УФАС России установлено следующее.

В процессе рассмотрения указанного заявления была произведена проверка информации, содержащейся в заявлении, а также проведён анализ состояния конкуренции на товарном рынке. В ходе проведения анализа установлено следующее.

Временной интервал исследования товарного рынка определён с 01.06.2018 по 05.07.2018г.

Предметом закупки является право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия), для обеспечения населения хозяйственными и промышленными товарами.

Хозяйствующим субъектом, участвующим в торгах был единственный участник открытого конкурса: ИП <.....>

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 утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 N 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» (далее – Приказ ФАС России № 67).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<https://torgi.gov.ru>) 01 июня 2018 года опубликовано извещение о проведении торгов №010618/3109267/03 в форме проведения «открытый конкурс». Размещен один лот на заключение договора безвозмездного использования:

- Лот № 1 – склад № 5, находящийся по адресу: РС (Я), Мирнинский район, п. Алмазный, ул. Байкалова, 15

Организатором закупки является Администрация муниципального образования «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия)

Дата окончания подачи заявок: 04.07.2018

Срок отказа от проведения торгов: 18.06.2018

Дата и время вскрытия конвертов: 05.07.2018 11:00

Место вскрытия конвертов: РС (Я), Мирнинский район, п. Алмазный, ул. Речная, д. 1, актовый зал

Дата рассмотрения заявок: 05.07.2018

Дата подведения итогов: 05.07.2018

В Приложении №3 к конкурсной документации (Извещение о проведении конкурса) п. 4 (Требования, предъявляемые к претендентам на участие в конкурсе) указано, что к участию в конкурсе допускаются только юридические лица, своевременно подавшие заявку на участие в конкурсе и представившие надлежащим образом оформленные документы в необходимом количестве в соответствии с перечнем, указанным в конкурсной документации.

Пунктом 17 Приказа ФАС России № 67 установлено, что 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.

В соответствии с п. 42 Приказа ФАС России № 67 сведения, содержащиеся в конкурсной документации, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении конкурса.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, указанное в извещении о проведении открытого конкурса ограничение числа участников конкурса противоречит части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия по рассмотрению дела приняла Заключение об обстоятельствах дела № 02-25/18А от 25.10.2018 г.

Администрация МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) получила Заключение – вход. № 1497 от 02.11.2018 г.

<.....> получил Заключение.

Дополнительных документов и пояснений на Заключение по делу в Якутское УФАС России не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчик Администрация МО «Поселок Алмазный» МР РС (Я) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом Администрации МО «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия), для обеспечения населения хозяйственными и промышленными товарами (Извещение №010618/3109267/03 от 01.06.2018, установив пунктом 4 (Требования, предъявляемые к претендентам на участие в конкурсе) требование о том, что к участию в конкурсе допускаются только юридические лица, своевременно подавшие заявку на участие в конкурсе и представившие надлежащим образом оформленные документы в необходимом количестве в соответствии с перечнем, указанным в конкурсной документации, ограничил круг потенциальных участников открытого конкурса, таким образом, указанные действия Администрации МО «Поселок Алмазный» образуют состав нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

На момент вынесения решения договор безвозмездного пользования по

результатам рассмотренной закупочной процедуры заключен, в связи с этим, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006г.№135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а :

1. Администрацию Муниципального образования «Поселок Алмазный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) (ОГРН 1061433000199, ИНН 1433020369, КПП 143301001, 678181, Республика Саха (Якутия), Мирнинский район, п. Алмазный, ул. Речная,1) нарушившей часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии: _____

<.....>

Члены Комиссии: _____

<.....>

<.....>