

## РЕШЕНИЕ № 5

Резолютивная часть решения оглашена 15 февраля 2011 г. В полном объеме решение изготовлено 24 февраля 2011 г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 8-01/10, возбужденное в отношении министерства сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края (далее – министерство) по признакам нарушения статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения плановой проверки министерства в 2010 году Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю установлено, что в 2009 году министерством при проведении аукционов допущены нарушения требований Закона о защите конкуренции.

По результатам проверки составлен акт от 29.12.2010 №11. Министерство сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края представило свои возражения от 25.01.2011 №3.1-915. Суть возражений сводится к следующему.

1. Министерство считает, что акт по своей форме и содержанию не соответствует требованиям регламента, поскольку в акте отсутствуют сведения об ознакомлении или отказе в ознакомлении с актом проверки руководителя, иного должностного лица или уполномоченного представителя юридического лица, присутствовавших при проведении проверки, о наличии их подписей или об отказе от совершения подписи, о внесении в журнал учета проверок записи о проведенной проверке либо о невозможности внесения такой записи в связи с отсутствием у юридического лица указанного журнала.

2. Антимонопольным органом в соответствии с пунктом 67 регламента несоблюден пятнадцатидневный срок, отсчитываемый с даты получения акта проверки проверяемым лицом, по истечении которого заместитель руководителя антимонопольного органа с учетом рассмотрения возражений на акт проверки (в случае их поступления) принимает решение, предусмотренное пунктом 3.69 регламента, о составлении докладной записки в целях проведения правовой экспертизы и решения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, которое оформляется в соответствии с пунктом 3.70 регламента путем проставления резолюции на служебной записке, направляемой вместе с актом проверки.

3. Министерство не согласно с несоблюдением им требований Закона о размещении заказов в части необходимости допускать к участию в торгах только тех участников размещения заказа, заявки которых прошиты и пронумерованы. Поскольку, по мнению министерства, данное требование, во - первых, установлено Федеральным законом от 30.1.2008 №308-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступившим в законную силу с 01 марта 2009 года, во – вторых, факт нарушения порядка прошивки и нумерации

документов заявки не является самостоятельным основанием для отказа в допуске к участию в аукционе и мог являться лишь дополнительным основанием для отказа в допуске к участию в аукционе наряду с другими основаниями.

В заседании Комиссии представители министерства свою позицию, изложенную в возражениях от 25.01.2011 №3.1-915, поддержали в полном объеме. В ходе рассмотрения материалов дела Комиссией установлено следующее. Извещение о проведении открытого аукциона на поставку агростреч-пленки для упаковки сенажа (лот №1), сеновязального полипропиленового шпагата (лот №2) для нужд сельскохозяйственных организаций Хабаровского края в 2009 году опубликовано в газете «Приамурские ведомости» и размещено на официальном сайте 11.02.2009. Аукцион проводился 11.03.2009, по лоту №2 допущены к участию в аукционе ООО «Орбита», ОАО «Хабаровсккрайагропромснаб», ООО «Дальинжиниринг», представившие по одному пакету документов на лоты №1 и №2; по лоту №1 участниками аукциона признаны ООО «Орбита», ОАО «Хабаровсккрайагропромснаб», ООО «Дальинжиниринг», представившие по одному пакету документов на лот №1 и лот №2. Победителем аукциона по лоту №1 признано ООО «Дальинжиниринг».

Извещение о проведении открытого аукциона на поставку средств защиты растений для нужд сельскохозяйственных организаций Хабаровского края в 2010 году опубликовано в газете «Приамурские ведомости» и размещено на официальном сайте в сети Интернет 17.11.2009. При проведении 15.12.2009 открытого аукциона участником аукциона по лотам №3, 6 признано в том числе ЗАО Фирма «Август», аукционные заявки которого не прошиты, не пронумерованы, при этом ЗАО Фирма «Август» признано победителем аукциона по лоту №3.

Извещение о проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку минеральных удобрений для нужд сельскохозяйственных организаций в 2010 году опубликовано в газете «Приамурские ведомости» и размещено на официальном сайте в сети Интернет 10.11.2009. При проведении 17.12.2009 аукциона участником аукциона признано в том числе и ООО «Агрохимтрейд», заявка которого не прошита, не пронумерована, при этом ООО «Агрохимтрейд» признано победителем аукциона.

С 01 марта 2009 вступил в действие Федеральный закон от 30.12.2008 №308-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ для государственных и муниципальных нужд», устанавливающий в части 2.2. статьи 35 требование о том, что все листы заявки, все листы тома заявки на участие в аукционе должны быть прошиты и пронумерованы, при этом ненадлежащее исполнение участником размещения заказа требования о том, что все листы заявки на участие в аукционе и тома заявки на участие в аукционе должны быть пронумерованы, не является основанием для отказа в допуске к участию в аукционе. Данное законоположение является императивным и расширительному толкованию не подлежит. Следовательно, если заявка участника размещения заказа не прошита, то данное обстоятельство служит основанием для отказа в допуске к участию в аукционе.

Частью 2.2. статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) установлено требование о том, что все листы заявки на участие в аукционе, все

листы тома заявки на участие в аукционе должны быть прошиты и пронумерованы. Соблюдение участником размещения заказа указанных требований означает, что все документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в аукционе и тома заявки на аукционе, поданы от имени участника размещения заказа, а также подтверждает подлинность и достоверность представленных в составе заявки на участие в аукционе и тома заявки на участие в аукционе документов и сведений.

В аукционной документации по проведению аукциона 15.12.2009 на поставку средств защиты растений и по проведению аукциона 17.12.2009 на поставку минеральных удобрений для нужд сельскохозяйственных организаций в 2010 году устанавливается требование о том, что заявка должна быть прошита и пронумерована, что согласуется с частью 2.2 статьи 35 Закона о размещении заказов.

В силу части 1 статьи 12 Закона о размещении заказа несоответствие заявки требованиям аукционной документации является безусловным основанием отказа в допуске к участию в торгах. Следовательно, допуск к участию в аукционах, проводимых 15 и 17 декабря 2009 года, участников, заявки которых не прошиты, не пронумерованы, не основывается на положениях законодательства о размещении заказов. В соответствии с частью 2.1 статьи 10, частью 5 статьи 35 Закона о размещении заказов участник размещения заказа вправе подать только одну заявку на участие в аукционе в отношении каждого предмета аукциона (лота). Не допускается подача одной заявки на два и более лота одним и тем же участником размещения заказа.

Из содержания частей 2, 5 статьи 35 Закона о размещении заказа следует, что на каждый лот подается одна заявка, содержащая пакет документов, установленных частью 2 данной статьи. Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что допуск к участию в аукционах ООО «Орбита», ОАО «Хабаровсккрайагропромснаб», ООО «Дальинжиниринг», представивших в составе аукционных заявок один пакет документов, противоречит статье 12 Закона о размещении заказа.

Частями 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия при проведении торгов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Учитывая, что при проведении торгов аукционной комиссией были допущены к участию в аукционах те участники размещения заказа, аукционные заявки которых подлежали отклонению (ООО «Орбита», ОАО «Хабаровсккрайагропромснаб», ООО «Дальинжиниринг», ЗАО Фирма «Август», ООО «Агрохимтрейд»), данным хозяйствующим субъектам необоснованно созданы преимущественные условия участия в торгах.

Вопрос несоответствия акта проверки требованиям регламента, высказанный министерством, Комиссия отклоняет как не имеющий существенного значения по следующим основаниям. Отсутствие в акте сведений об ознакомлении или отказе в ознакомлении с актом проверки руководителя, иного должностного лица или уполномоченного представителя юридического лица, присутствовавших при проведении проверки, о наличии их подписей или об отказе от совершения подписи, о внесении в журнал учета проверок записи о проведенной проверке либо о невозможности внесения такой записи в связи с отсутствием у

юридического лица указанного журнала не может указывать на недействительность данного акта, поскольку частью 1 статьи 25.6. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предусматривается возможность направления акта по почте заказным письмом с уведомлением проверяемому лицу, его представителю, соответственно, при направлении акта проверки почтой подпись руководителя проверяемого лица в акте не предусматривается.

В уведомлении о получении акта имеется подпись уполномоченного на получение акта проверки почтой лица министерства сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края. Данное уведомление подшито к акту проверки, то есть приобщено к материалам проверки в соответствии с пунктом 3.63. административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 24.02.2010 №89 (далее – административный регламент).

Помимо этого, внесение записи в журнал учета проверок проверяемого лица не требуется при оформлении акта по результатам проверки федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, поскольку в приложении №9 к административному регламенту указано, что разделы о внесении в журнал учета проверок сведений о проведенной проверке или об отсутствии такого журнала в акте проверки не указываются.

Указание в акте проверяющими лицами инспекции на выявление противоречащих действующему антимонопольному законодательству действий министерства при проведении торгов не может указывать на нарушение установленного регламентом порядка принятия решения о возбуждении дела в связи с тем, что решение о возбуждении в отношении министерства сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства принимается в соответствии с порядком, установленным пунктами 3.67, 3.69 административного регламента заместителем руководителя или руководителем антимонопольного органа при рассмотрении им акта проверки, служебной записки и поступивших от проверяемого лица возражений на акт в установленный административным регламентом срок.

Комиссией принимаются во внимание следующие обстоятельства:

- все заключенные договоры на настоящий момент исполнены, обязательства по оплате министерством выполнены;
- в соответствии с распоряжением Губернатора Хабаровского края от 08.10.2010 №559-р «О создании комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края» и с постановлением Правительства Хабаровского края от 16.11.2010 №326-пр «Об утверждении положения о комитете государственного заказа Правительства Хабаровского края» с 01.01.2011 уполномоченным органом на осуществление функций по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд края, государственных заказчиков края (в том числе и министерства сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края) за счет средств краевого

бюджета является комитет государственного заказа Правительства Хабаровского края.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия министерства сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края в лице единой отраслевой комиссии для проведения конкурсов, аукционов, запроса котировок цен на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд сельского хозяйства края, выразившиеся в допуске к участию в аукционах от 11.03. 2009 - ООО «Орбита», ОАО «Хабаровсккрайагропромснаб», ООО «Дальинжиниринг», подавших один пакет документов на два лота, в аукционе от 15.12.2009 - ЗАО Фирма «Август», в аукционе от 17.12.2009 - ООО «Агрохимтрейд», аукционные заявки которых не прошиты, нарушающими части 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2 . Предписание министерству сельского хозяйства и продовольствия Хабаровского края не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.