

РЕШЕНИЕ

04 мая 2012 года

г. Анадырь

Резолютивная часть решения оглашена 19.04.2011 г.

Полный текст решения изготовлен 04.05.2012 г.

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (...) (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 04/05–08/12 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «ЧукотАВИА», находящимся по адресу: 689503, Чукотский автономный округ, Анадырский район, п. Угольные Копи, ул. Почтовая, д. 6, требований, установленных частью 5 статьи 17.1 «Особенности заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества» Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при участии:

Представителей ответчика от Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА»:

- (...), исполняющего обязанности генерального директора Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА», действующего на основании Распоряжения от 18 апреля 2012 года № 16;

- (...), начальника отдела правового обеспечения и договорной работы, действующего на основании доверенности от 18 апреля 2012 года;

- (...), юрисконсульта 1 категории отдела правового обеспечения и договорной работы, действующей на основании доверенности от 18 апреля 2012 года.

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Чукотского УФАС России от 20 января 2012 г. № 08 в период с 24.01.2012 г. по 13.02.2012 г. проведена проверка Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА» (далее – Предприятие) на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства, установленных Федеральным законом от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции), в части заключения договоров в отношении государственного имущества Предприятия.

В ходе рассмотрения дела, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях Предприятия нарушения антимонопольного законодательства, в части нарушения порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, установленных ч. 5 ст. 17.1 «Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества» Закона о конкуренции.

Данный вывод Комиссии основан на следующем.

1. При проведении Предприятием в 2010 году открытого конкурса на право заключения договоров аренды объектов недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности, опубликованного на официальном сайте

www.torgi.gov.ru 02 ноября 2010 года, участниками инспекции были выявлены следующие нарушения:

Пунктом 40 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее – Правила № 67), определены требования к содержанию конкурсной документации.

В нарушение вышеуказанного пункта, в конкурсной документации на право заключения договоров аренды объектов недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности утвержденной 22 сентября 2010 года Генеральным директором Предприятия (...) (далее – Конкурсная документация) отсутствуют следующие обязательные к указанию требования:

- 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;
- место, порядок, дату и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- 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;
- размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок его предоставления в случае если организатором конкурса установлено требование об обеспечении исполнения договора. Размер обеспечения исполнения договора устанавливается организатором конкурса. При этом требование об обеспечении исполнения договора при проведении конкурса в отношении имущества, предусмотренного Законом № 209-ФЗ, не устанавливается;
- 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.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 52 Правил № 67, «Заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе. В случаях, предусмотренных конкурсной документацией, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации».

В силу пункта 76 Правил № 67 «Оценка и сопоставление заявок на участие в

конкурсе осуществляются в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией».

Пунктом 77 Правил № 67 установлено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора и иным критериям, указанным в конкурсной документации.

В нарушении указанного пункта, в Конкурсной документации отсутствует оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе.

Кроме того, в силу пунктов 76 и 77 Правил № 67 организатор торгов обязан установить в конкурсной документации помимо цены договора также и иные критерии оценки конкурсных заявок.

В нарушение вышеуказанных пунктов, в Конкурсной документации отсутствуют требования к оценке и сопоставлению заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 65 Правил № 67 «При вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе объявляются и заносятся в протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица) и почтовый адрес каждого заявителя, конверт с заявкой на участие в конкурсе, которого вскрывается или доступ к поданной в форме электронного документа заявке на участие в конкурсе, которого открывается, наличие сведений и документов, предусмотренных конкурсной документацией, условия исполнения договора, указанные в такой заявке и являющиеся критерием оценки заявок на участие в конкурсе».

В нарушении вышеприведенного пункта, в протоколе вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 14 декабря 2012 года за № б/н на участие в открытом конкурсе по извещению № 221010/0024649/02, (далее – Протокол вскрытия конвертов) условия исполнения договора не объявлялись, и в Протокол вскрытия конвертов не вносились. Кроме того, по лотам № 1, 2, 7, 9, 10, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 22, 23, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, в Протоколе вскрытия конвертов не указан почтовый адрес каждого заявителя.

В силу пункта 67 Правил № 67 «Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе ведется конкурсной комиссией и подписывается всеми присутствующими членами комиссии непосредственно после вскрытия конвертов. Указанный протокол размещается организатором конкурса или специализированной организацией на официальном сайте торгов в течение дня, следующего за днем его подписания».

В нарушение вышеуказанного пункта Правил № 67 Протокол вскрытия конвертов был размещен организатором конкурса на официальном сайте торгов только 04 января 2011 года. Кроме того, Протокол вскрытия конвертов, представленный участникам инспекции во время проведения проверки, не был подписан членами конкурсной комиссии.

В соответствии с пунктом 72 Правил № 67 «На основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией принимается решение о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании заявителя участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе в порядке и по основаниям, предусмотренным пунктами 24 - 26 Правил, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе. Протокол ведется конкурсной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии в день окончания рассмотрения заявок. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе размещается организатором конкурса на официальном сайте торгов. Заявителям направляются уведомления о принятых конкурсной комиссией решениях не позднее дня, следующего за днем подписания указанного протокола».

В нарушение комментируемого пункта Правил № 67 протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 14.12.2010 № б/н по извещению № 221010/0024649/02 (далее – Протокол рассмотрения заявок) размещен организатором конкурса на официальном сайте торгов только 04 января 2011 года.

Кроме того, Протокол рассмотрения заявок, представленный участникам инспекции во время проведения проверки, не был подписан членами конкурсной комиссии в день окончания рассмотрения заявок.

По факту представления протоколов неподписанных члена конкурсной комиссии, Предприятие в возражениях на Акт проверки от 27 февраля 2012 года, поясняет, что данные протоколы были представлены участникам инспекции ошибочно.

В отношении размещения протоколов с нарушением установленных сроков, Предприятие поясняет, что данное нарушение было допущено в связи с малым опытом работы в части проведения конкурсов членов конкурсной комиссии и в связи с плохой работой информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

2. При проведении Предприятием в 2011 году открытого конкурса на право заключить договор аренды федерального имущества, находящегося в оперативном управлении Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА» (далее – Открытый конкурс), опубликованного на официальном сайте www.torgi.gov.ru 26 ноября 2011 года, участниками инспекции были выявлены следующие нарушения:

В нарушение статьи 297 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 19 Федерального закона от 14 ноября 2002 года № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», а также подпункта 18 пункта 40 Правил № 67, Открытый конкурс был проведен без согласия собственника.

Пунктом 31 Правил № 67 установлены требования к содержанию извещения о проведении конкурса.

В нарушении пункта 31 Правил № 67 в извещении Открытого конкурса отсутствуют 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;

- не указано целевое назначение государственного имущества, права на которое передаются по договору.

Кроме того, извещение, опубликованное на официальном сайте www.torgi.gov.ru, не соответствует извещению, содержащемуся в конкурсной документации Открытого конкурса.

Пунктом 40 Правил № 67 установлены требования к содержанию конкурсной документации.

В нарушении данного пункта Правил № 67 в конкурсной документации Открытого конкурса отсутствуют следующие обязательные для указания сведения:

- форма, сроки и порядок оплаты по договору;

- 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, место, дату начала, дату и время окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе. При этом датой начала срока подачи заявок на участие в конкурсе является день, следующий за днем размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении конкурса. Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе устанавливается в соответствии с пунктом 62 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;

- размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок его предоставления в случае если организатором конкурса установлено требование об обеспечении исполнения договора. Размер обеспечения исполнения договора устанавливается организатором конкурса. При этом требование об обеспечении исполнения договора при проведении конкурса в отношении имущества, предусмотренного Законом N 209-ФЗ, не устанавливается;

- дата, 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;

- копия 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;

- копия 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.

В соответствии с подпунктом 10 пункта 40 Правил № 67, «конкурсная документация помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с пунктом 77 настоящих Правил».

Пунктом 77 Правил № 67 установлено, «что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора и иным критериям, указанным в конкурсной документации». Критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора являются:

- сроки реконструкции (этапы реконструкции) объекта договора, если такая реконструкция предусмотрена в конкурсной документации, в том числе период с даты подписания договора до даты ввода объекта договора в эксплуатацию с характеристиками, соответствующими установленным договором технико-экономическим показателям;

- технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора;

- объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

- период с даты подписания договора до дня, когда производство товаров (выполнение работ, оказание услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору, будет осуществляться в объеме, установленном договором;

- цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

- качественная характеристика архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения реконструкции объекта договора и квалификация участника конкурса. Указанный критерий может быть использован только в случае если условием договора предусмотрено обязательство участника конкурса по подготовке проектной документации на реконструкцию объекта договора либо обязательство участника конкурса по созданию в рамках исполнения договора имущества, предназначенного для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг,

поставка, выполнение, оказание которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору.

При этом коэффициент, учитывающий значимость каждого из данных критериев конкурса, составляет 0,25.

Кроме того, в соответствии с подпунктом 3 пункта 52 Правил № 67, «заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе».

В нарушение вышеуказанных норм, в пункте 13 Информационной карты открытого конкурса содержится единственный критерий оценки заявок на участие в конкурсе – цена конкурсной заявки.

В соответствии с пунктом 65 Правил № 67 «...в случае если по окончании срока подачи заявок на участие в конкурсе подана только одна заявка или не подано ни одной заявки, в протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе вносится информация о признании конкурса несостоявшимся».

В нарушение указанного пункта Правил № 67 в протоколе вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 12 января 2012 года № 1 отсутствует информация о признании конкурса несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 67 Правил № 67 «Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе ведется конкурсной комиссией и подписывается всеми присутствующими членами комиссии непосредственно после вскрытия конвертов. Указанный протокол размещается организатором конкурса или специализированной организацией на официальном сайте торгов в течение дня, следующего за днем его подписания».

В нарушение комментируемого пункта, протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 12 января 2012 года № 1, был размещен организатором конкурса на официальном сайте торгов, только 22 января 2012 года.

В соответствии с пунктом 68 Правил № 67 «конкурсная комиссия обязана осуществлять аудио- или видеозапись вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе. Любой заявитель, присутствующий при вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе, вправе осуществлять аудио - и/или видеозапись вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе».

В нарушение вышеуказанного пункта, конкурсная комиссия не осуществляла аудио- или видеозапись вскрытия конвертов с заявками на участие в Открытом конкурсе.

В соответствии с пунктом 72 Правил № 67 «На основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией принимается решение о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании заявителя участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе в порядке и по основаниям, предусмотренным пунктами 24 - 26 настоящих Правил, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе размещается организатором конкурса или специализированной организацией на

официальном сайте торгов. Заявителям направляются уведомления о принятых конкурсной комиссией решениях не позднее дня, следующего за днем подписания указанного протокола».

В нарушение данного пункта Правил № 67 протокол рассмотрения заявок на участие в Открытом конкурсе от 16 января 2012 года № 2 был размещен организатором конкурса на официальном сайте торгов только 23 января 2012 года.

В соответствии с пунктом 88 Правил № 67 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.

В нарушении данного пункта Правил № 67 протокол оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 17 января 2012 года № 3 опубликован организатором конкурса на официальном сайте торгов 23 января 2012 года.

В отношении размещения протоколов с нарушением установленных сроков, Предприятие поясняет, что данное нарушение было допущено в связи с малым опытом работы в части проведения конкурсов членов конкурсной комиссии и в связи с плохой работой информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

По поводу не осуществления аудио- или видеозапись вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, Предприятие поясняет отсутствием соответствующей техники для ее ведения.

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА» нарушения требований, установленных частью 5 статьи 17.1 «Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества», выразившихся в нарушении порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров.

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

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.
2. Признать действия Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА» нарушающими антимонопольное законодательство, в части соблюдения требований, установленных частью 5 статьи 17.1 «Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества».
3. Признать наличие оснований для выдачи Федеральному государственному унитарному предприятию «ЧукотАВИА» предписания на устранение допущенных нарушений антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 4/05-08

04 мая 2012 года

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России 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 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения от 04.05.2012 г. по делу № 04/05-08/12 о нарушении Федеральным государственным унитарным предприятием «ЧукотАВИА», находящимся по адресу: 689503, Чукотский автономный округ, Анадырский район, п. Угольные Копи, ул. Почтовая, д. 6, требований, установленных частью 5 статьи 17.1 «Особенности заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Федеральному государственному унитарному предприятию «ЧукотАВИА» в срок до 04 июня 2012 г. - прекратить нарушение части 5 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

- провести анализ действий сотрудников Федерального государственного унитарного предприятия «ЧукотАВИА», ответственных за проведение торгов на право заключения договоров аренды объектов недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности;
- при проведении торгов на право заключения договоров аренды объектов недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности, руководствоваться правилами 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, утвержденными Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 года № 67.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.