

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/05 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 26.03.2012г.

г. Биробиджан

Решение в полном объеме изготовлено 09.04.2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: - Руководитель Еврейского УФАС России

Члены Комиссии: - начальник отдела контроля органов власти и размещения заказов Еврейского УФАС России;

- Специалист-эксперт отдела контроля органов власти и размещения заказов Еврейского УФАС России.

в присутствии представителя ответчика – Администрации Облученского муниципального района, заместителя главы Администрации ***,

рассмотрев дело № 08/05 от 10.02.2012 г. по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Облученский муниципальный район» (***) части 1 статьи 15, части 5 статьи 17.1, части 1 статьи 17 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
УСТАНОВИЛА:

В Еврейское УФАС России поступила информация Управления ФСБ России по Еврейской автономной области о возможно имеющихся признаках нарушения антимонопольного законодательства (ст.17, ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный Закон № 135-ФЗ), допущенных Администрацией муниципального образования «Облученский муниципальный район» (далее – Администрация) при размещении информации 01.12.2009 о проведении открытого аукциона на право заключения аренды муниципального имущества, а именно: отсутствие информации о результатах аукциона.

При проведении анализа представленных материалов и проведения мониторинга извещений, размещенных на официальном портале ЕАО, было установлено следующее.

Администрацией издано распоряжение от 04 сентября 2009 года № 301 о проведении торгов в форме аукциона, предметом которого является: право заключения договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности Администрации муниципального образования «Облученский муниципальный район»: Комплекс зданий и сооружений, нежилое здание и движимое имущество, расположенные по адресу: с.Пашково ул.Пржевальского.

Согласно пункту 1.4 Распоряжения от 04 сентября 2009 года № 301 информационное сообщение о проведении торгов на право заключения договора аренды следовало опубликовать в газете «Искра Хингана» и на официальном сайте Облученского муниципального района.

1 декабря 2009 года Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального образования "Облученский муниципальный район" на основании распоряжения администрации муниципального района от 04.09.2009 № 301 "О проведении торгов на право заключения договора аренды муниципального имущества" на сайте официального портала ЕАО www.eao.ru размещено извещение с документацией о проведении аукциона, предметом

которого является: право заключения договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования «Облученский муниципальный район»: Комплекс зданий и сооружений, нежилое здание и движимое имущество, расположенные по адресу: с. Пашково ул.Пржевальского, при этом на сайте отсутствует информация о результатах проведенного аукциона: не размещены протоколы и другие решения комиссии по данному аукциону, а также отсутствует информация о его целевом использовании и наличии ограничения в использовании данного имущественного комплекса, что является ограничением к доступу к информации и влечет за собой ущемление законных интересов потенциальных участников аукциона и ограничение конкуренции. Согласно Извещению прием заявок – с 17.11.2009г., в то время, как извещение на сайте размещено 01.12.2009г., что повлекло за собой ограничение к доступу информации о проводимом аукционе.

Согласно Протоколу от 18.12.2009 информация о проведении аукциона была размещена в газете «Искра Хингана» 17.11.2009г.

На сайте официального портала ЕАО www.eao.ru не размещена следующая информация:

- Протокол заседания Комиссии от 18.12.2009г. № б/н «О рассмотрении заявок от претендентов, признании претендентов участниками аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества, назначенного на 21 декабря 2009 года на 11.00 часов»;

Согласно Протоколу от 18.12.2009г. № б/н победителем признан ООО «ТурСервис» (**), с которым заключен договор аренды от 21.12.2009 № 63.

Администрацией представлено письмо от 01.03.2012 № 138 следующего содержания: «Администрация информирует о том, что на сайте была размещена информация о проведении аукциона по аренде муниципального имущества 01.12.2009г. В связи с отсутствием специалиста протоколы аукциона не были размещены на сайте.

На заседании заместитель главы Администрации поддержала доводы в полном объеме, а также выразила несогласие в части нарушения Администрацией ч.5 ст.17.1 Федерального закона № 135-ФЗ, т.к. приказ ФАС России № 67 вступил в силу в марте 2010 года.

Комиссия принимает доводы Представителя о том, что отсутствуют нарушения в части 5 статьи 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ.

Комиссия не принимает доводы Администрации о том, что в связи с отсутствием специалиста и не размещением на сайте протокола о результатах аукциона нарушения антимонопольного законодательства имеют незначительный характер, по следующим основаниям.

Администрацией издано распоряжение от 04 сентября 2009 года № 301 о проведении торгов в форме аукциона, предметом которого является: право заключения договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности Администрации муниципального образования «Облученский муниципальный район»: Комплекс зданий и сооружений, нежилое здание и движимое имущество, расположенные по адресу: с. Пашково ул.Пржевальского.

Таким образом, Администрация поселения являлась организатором торгов и была обязана соблюдать требования антимонопольного законодательства при проведении аукциона.

Согласно пункту 1.4 Распоряжения от 04 сентября 2009 года № 301 информационное сообщение о проведении торгов на право заключения договора аренды следовало опубликовать в газете «Искра Хингана» и на официальном сайте Облученского муниципального района.

Исходя из вышеизложенного, самой Администрацией непосредственно было издано распоряжение о размещении на официальном сайте только одного информационного сообщения о проведении торгов на право заключения договора аренды.

Вышеуказанным распоряжением не предусмотрено размещение такой информации, как внесение изменений в извещение о проведении аукциона и протоколов заседаний Комиссии.

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.

Администрацией извещение о проведении аукциона было размещено до даты издания приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Согласно части 3 статьи 53 Федерального закона № 135-ФЗ до установления предусмотренного частью 5 статьи 17.1 настоящего Федерального закона порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 настоящего Федерального закона, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21 июля 2005 года N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", а аукционы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21 декабря 2001 года N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества".

Размещение информации о проведении конкурсов или аукционов на официальном сайте торгов в соответствии с настоящими Правилами является публичной офертой, предусмотренной статьей 437 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст.15 Федерального закона от 21.12.2001 N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" под информационным обеспечением приватизации государственного или муниципального имущества понимаются мероприятия, направленные на создание возможности свободного доступа неограниченного круга лиц к информации о приватизации и включающие в себя опубликование в средствах массовой информации, размещение в информационных системах общего пользования, в том числе информационно-телекоммуникационных сетях, прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества, ежегодных отчетов о результатах приватизации федерального имущества, актов планирования приватизации имущества, находящегося в собственности субъектов Российской Федерации, муниципального имущества, решений об условиях приватизации соответственно государственного и муниципального имущества, информационных сообщений о продаже указанного имущества и об итогах его продажи.

Информация о приватизации государственного или муниципального имущества, указанная в настоящем пункте, подлежит опубликованию в официальных печатных изданиях и размещению на официальных сайтах в сети "Интернет", определенных уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией (далее - соответственно официальное печатное издание и официальный сайт в сети "Интернет"), а также на официальном сайте Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, Администрацией в нарушение требований ч.1 ст.15 Федерального закона от 21.12.2001 N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" на сайте не размещена следующая информация:
- Протокол заседания Комиссии от 18.12.2009г. № б/н «О рассмотрении заявок от претендентов, признании претендентов участниками аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества, назначенного на 21 декабря 2009 года на 11.00 часов».

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, в нарушение требований ч.1 ст.15, ч.1 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ Администрацией допущены действия в части нарушения порядка размещения информации о результатах аукциона, что повлекло за собой ущемление интересов неограниченного количества лиц, ограничение доступа к информации и ограничение конкуренции.

Помимо вышеизложенных нарушений Администрацией допущены следующие нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно постановлению Правительства РФ «О заключении соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной республики о пунктах пропуска на Российско-Китайской государственной границе» от 24.01.1991 № 36 (далее - постановление Правительства РФ № 36) стороны согласились установить на государственной границе между Российской Федерацией и Китайской Народной Республикой пункты пропуска, в т.ч. Пашково – Цзяинь (п.11 ч.1).

Пунктом 11 Приложения к Соглашению постановления Правительства РФ № 36 определено местонахождение и категории пунктов пропуска на Российско-Китайской границе, в т.ч. Пашково – Цзяинь, а именно: в данном пункте указано, что по обеим сторонам пунктов пропуска расположены соответственно Пашково (Облучинский район, Еврейская автономная область, Россия) и Чаоян (уезд Цзяинь, провинция Хэйлунцзян, КНР).

Пункты пропуска открыты для международного грузового и пассажирского сообщения (в период навигации сообщение судами, в период ледостава - автомобилями по льду).

Приемочная Комиссия (председатель Комиссии – ***, заместитель председателя правительства ЕАО), назначенная распоряжением правительства Еврейской автономной области от 20.05.2002 № 23-рп, руководствуясь Постановлением Правительства РФ «Об утверждении положения о пунктах пропуска через государственную границу» от 19.01.1998 № 60 приняла пункт пропуска в с. Пашково российско-китайской границы для международного пассажирского и грузового сообщения, капитальное строительство (Акт приемки

законченного строительством объекта приемочной комиссией от 31.10.2003 № 1). Согласно Акту приемки от 31.10.2003 № 1 «Пункт пропуска в с.Пашково на российско-китайской границе для международного пассажирского и грузового сообщения» был возведен в целях исполнения определенных задач и мероприятий, установленных нормативными правовыми актами РФ.

Факт нахождения федеральных государственных служб на данном пункте пропуска подтверждены документами и материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 28/05 от 31.05.2011г. (договоры безвозмездного пользования, заключенные с Биробиджанской таможней, письмо ООО «ТурСервис», пояснения Управления ФСБ России по Еврейской автономной области).

В извещении отсутствует информация об ограничениях, обременении, прав третьих лиц на здание пункта пропуска и земельный участок под ним, которые имеют специальный режим в соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 24.06.2008 № 907-р, которым утвержден перечень видов хозяйственной и иной деятельности, которые могут осуществляться в пределах пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации.

Согласно Распоряжению № 301 открытый аукцион по аренде муниципального имущества Администрации следовало провести в соответствии с требованиями Федерального закона № 178-ФЗ.

В нарушение требований ч.1 ст.18 Федерального закона № 178-ФЗ

Администрацией выбран способ передачи в аренду муниципального имущества путем проведения аукциона, в то время как данное муниципальное имущество обеспечивает выполнение конкретных государственных функций – обеспечение деятельности «Пункта пропуска в с.Пашково на российско-китайской границе для международного пассажирского и грузового сообщения».

В нарушение требований ч.1 ст.15, ч.1 ст.17 Федерального закона N 135-ФЗ в информационном сообщении от 01.12.2009, документации о проведении аукциона, утвержденной Распоряжением № 301, размещенной на сайте и в газете «Искра Хингана», отсутствуют условия использования муниципального имущества и сведения о его целевом использовании, а также сведения:

- о целевом использовании имущества;
- о наличии условий аренды имущества;
- о наличии ограничений, обременений (имеется недостоверная информация о том, что нет обременений, ограничений);
- о наличии субаренды (имеется недостоверная информация о том, что нет субаренды);
- отсутствует полный перечень имущества, его характеристики, номер дома, позволяющий его индивидуализировать;
- отсутствуют сведения о выделении под данный имущественный комплекс земельного участка.

Информация о целевом назначении «Пункта пропуска в с.Пашково на российско-китайской границе для международного пассажирского и грузового сообщения» доступна только определенному кругу лиц и хозяйствующих субъектов (проживающих на территории с.Пашково и хозяйствующих субъектов, ранее заключивших договоры аренды на данное имущество), поэтому ее отсутствие могло повлечь (повлекло) за собой ограничение участников аукциона, а также могло создать трудности для потенциального арендатора по ведению своей деятельности.

Согласно части 5 статьи 53 Федерального закона № 135-ФЗ до 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения

договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 настоящего Федерального закона, размещается на официальном сайте Российской Федерации, официальном сайте субъекта Российской Федерации, официальном сайте муниципального образования в сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенных соответственно уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления. При этом извещения о проведении конкурсов или аукционов, вносимые в них изменения, извещения об отказе от проведения конкурсов или аукционов также опубликовываются в официальном печатном издании, определяемом на конкурсной основе уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления.

В нарушение требований части 5 статьи 53 Федерального закона № 135-ФЗ Администрацией не проведен конкурс по отбору официального печатного издания. В действиях Администрации муниципального образования "Облученский муниципальный район" имеются признаки административного правонарушения.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального образования "Облученский муниципальный район" Еврейской автономной области нарушившей требования части 1 статьи 15, части 1 статьи 17, части 5 статьи 53 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи Администрации муниципального образования "Облученский муниципальный район" Еврейской автономной области предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в котором предусмотреть следующие действия:

- В срок до 12.04.2012г. прекратить нарушение требований части 1 статьи 15, части 1 статьи 17 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в не размещении на сайте официального портала ЕАО www.eao.ru следующей информации:

- Протокол заседания Комиссии от 18.12.2009г. № б/н «О рассмотрении заявок от претендентов, признании претендентов участниками аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества, назначенного на 21 декабря 2009 года на 11.00 часов».

- С целью исполнения предписания Администрации муниципального образования "Облученский муниципальный район" Еврейской автономной области необходимо совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно: в срок до 12.04.2012г. разместить на сайте официального портала ЕАО www.eao.ru следующую информацию:

- Протокол заседания Комиссии от 18.12.2009г. № б/н «О рассмотрении заявок от претендентов, признании претендентов участниками аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества, назначенного на 21 декабря 2009 года на 11.00 часов».

О выполнении настоящего предписания сообщить по факсу в срок до 20.04.2012г. с почтовым подтверждением с приложением подтверждающих документов.

3. Передать материалы о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. В виде пресекательных мер направить исковое заявление в суд о признании договора аренды от 21.12.2009г., заключенного с ООО «ТурСервис», недействительным.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии