

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 2944
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 17.03.2016 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление) по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

ведущего заседание – заместителя председателя Комиссии:

Стрельникова Д.Ю. – заместителя руководителя Управления;

членов Комиссии:

Жуковой Е.А. – начальника отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

Горбаневой В.В. – главного специалиста – эксперта отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу (вх. № 2944эп от 14.03.2016) ООО «ЭТАЛОН СТРОЙ» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Орехово-Зуевского муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на зданиях и ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Орехово-Зуевского муниципального района, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена (далее – Аукцион), в присутствии представителя Организатора торгов, в отсутствие представителя заявителя, уведомленных в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба на действия Организатора торгов при проведении Аукциона.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Управлением в установленном порядке в адрес заявителя и Организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам заявителя:

Установленное разделом 2 Документации о проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на зданиях и ином недвижимом имуществе,

находящемся в собственности Орехово-Зуевского муниципального района, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, утвержденной Постановлением главы администрации Орехово-Зуевского муниципального района Московской области № 329 от 11.02.2016 (далее – Аукционная документация), требование о необходимости приложения к заявке на участие в Аукционе, в том числе, заявления об отсутствии решения о ликвидации заявителя, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях не основано на законодательстве Российской Федерации.

Согласно позиции Организатора торгов:

Требование о предоставлении указанных документов основано на аналогичных требованиях Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Приказа 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» (далее - Приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67).

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

Разделом 2 Аукционной документации установлено требование к участнику Аукциона о предоставлении заявления об отсутствии решения о ликвидации заявителя, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно разъяснениям ФАС России (письмо от 27.09.2012 № АЦ/31430) положения Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 не распространяются на заключение договоров, предусматривающих размещение рекламных конструкций.

В соответствии со статьей 27 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» при рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица применяются следующие процедуры:

- наблюдение;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;

- мировое соглашение,
при рассмотрении дела о банкротстве должника - гражданина применяются следующие процедуры:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение;
- иные предусмотренные указанным законом процедуры.

Перечень ограничений и обязанностей должников в ходе процедур наблюдения и финансового оздоровления, применяемых в делах о банкротстве, установлен статьями 64 и 82 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» соответственно.

Перечень прав и обязанностей административного управляющего в ходе процедуры финансового оздоровления, применяемой в делах о банкротстве (несостоятельности), определен статьей 83 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Перечисленные нормы не предусматривают ограничений, влекущих недопустимость совершения должником (от имени должника) сделок, в том числе участия должника в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, при проведении таких процедур банкротства, как наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее наблюдение.

Требование к участникам Аукциона о не проведении в отношении их процедуры банкротства не основано на законодательстве Российской Федерации и может ограничить доступ к участию в Аукционе лиц, в отношении которых возбуждено дело о банкротстве и введена процедура наблюдения, финансового оздоровления, внешнего управления.

Согласно части 1 статьи 3.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

Административное приостановление деятельности применяется в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, эпизоотии, заражения (засорения) подкарантинных объектов карантинными объектами, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причинения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды либо в случае совершения административного правонарушения в области оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, в области установленных

в соответствии с федеральным законом в отношении иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных организаций ограничений на осуществление отдельных видов деятельности, в области правил привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к трудовой деятельности, осуществляемой на торговых объектах (в том числе в торговых комплексах), в области порядка управления, в области общественного порядка и общественной безопасности, в области градостроительной деятельности, в области транспортной безопасности.

Административное приостановление деятельности (за исключением административного приостановления деятельности за правонарушение, предусмотренное частью 3 статьи 9.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) назначается судьей.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у суда при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в постановлении по делу судья обязан решить вопрос о мероприятиях, необходимых для обеспечения его исполнения, которые в зависимости от обстоятельств каждого дела могут заключаться во временном прекращении эксплуатации тех агрегатов, объектов, зданий или сооружений, принадлежащих индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу, либо во временном прекращении осуществления индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, его филиалами, представительствами, структурными подразделениями, производственными участками тех видов деятельности (работ), оказания услуг, от которых исходит угроза причинения вреда охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, административное приостановление отдельного вида деятельности, которым занимается лицо, не влечет за собой невозможность осуществления таким лицом иных видов деятельности, в том числе невозможность заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Требование к участникам Аукциона о не проведении в отношении последних процедуры административного приостановления деятельности, в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, не основано на законодательстве Российской Федерации, и может ограничить доступ к участию в Аукционе лиц, которым назначено административное наказание в форме административного приостановления отдельного вида деятельности, не связанного с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

В Аукционной документации отсутствуют сведения о применении пункта 6 раздела «Документы, представляемые для участия в аукционе» Аукционной документации только в отношении деятельности связанной с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

Довод Заявителя обоснован.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Комиссией рассмотрены иные обстоятельства проведения Аукциона.

1. В соответствии с пунктом 2 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации, Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Согласно пункту 5.4 Положения о порядке проведения аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на зданиях и ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Орехово-Зуевского муниципального района, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, утвержденного Решением Совета депутатов Орехово-Зуевского муниципального района № 156/15 от 29.10.2015 (далее – Положение), извещение о проведении открытого аукциона должно содержать, в том числе, порядок проведения торгов.

Извещение о проведении Аукциона, в нарушение требований пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункта 5.4 Положения, не содержит сведений о порядке проведения торгов, в том числе об определении лица, выигравшего торги.

2. Согласно пункту 5 Заявки на участие в Аукционе (раздел 3 Аукционной документации), в случае, если участник открытого аукциона займет второе место после победителя открытого аукциона, а победитель открытого аукциона будет признан уклонившимся или организатор открытого аукциона откажется от заключения договора с победителем открытого аукциона, то участник открытого аукциона, занявший второе место после победителя, обязуется подписать договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

В соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Согласно абзацу 2 части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену.

Обязанность участника, занявшего второе место после победителя аукциона, заключить договор в случае уклонения победителя аукциона от его заключения, а также возможность организатора торгов отказаться от заключения договора с победителем аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции законодательством Российской Федерации не предусмотрены.

Таким образом, пункт 5 Заявки на участие в Аукционе (раздел 3 Аукционной документации) не соответствует части 1 и абзацу 2 части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭТАЛОН-СТРОЙ» на действия организатора торгов обоснованной.
2. Установить иные нарушения организации и проведения торгов.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ведущий заседание-
заместитель председателя Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Члены Комиссии:

Е.А. Жукова

В.В. Горбанева

Примечание:

согласно части 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.