



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 152/18.1-2018

13.12.2018

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (Приказ от 22.12.2015 № 513, в ред. от 28.11.2018 № 399) в составе:

Председатель Комиссии: – заместитель руководителя управления;
члены Комиссии: – заместитель начальника отдела
контроля органов власти;
– специалист-эксперт отдела контроля
органов власти,

при участии в качестве:

заявителя – Индивидуальный предприниматель

), лично (паспорт);

организатора торгов – Первоуральское муниципальное унитарное предприятие
«Производственное объединение Жилищно-коммунального хозяйства» (
), представители: директор (паспорт),

(по доверенности),

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ИП (вх. № 01-25631 от 27.11.2018) на действия (бездействие) организатора торгов в лице Первоуральского муниципального унитарного предприятия «Производственное объединение Жилищно-коммунального хозяйства» (далее – ПМУП «ПО ЖКХ»), совершенные при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества: здание бани № 2, Литер А, общей площадью 823,5 кв.м, месторасположение: Свердловская область, г. Первоуральск, ул. Папанинцев, д. 35 (торги № 311018/28471891/01 на сайте <https://torgi.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

Информация о принятой к рассмотрению жалобе и ее содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

Рассмотрение жалобы было назначено на 05.12.2018 в 09 час. 30 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 22066 от 29.11.2018) на электронную почту – и
Заявитель уведомлен путем направления Уведомления на электронную почту -

На основании ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с необходимостью получения дополнительных сведений (информации) Комиссия приняла решение о продлении срока принятия решения по жалобе.

Рассмотрение жалобы было назначено на 13.12.2018 в 15 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 22460 от 05.12.2018) на электронную почту –

Заявитель уведомлен путем направления Уведомления на электронную почту -

При рассмотрении жалобы осуществлялось аудиопротоколирование на устройство Panasonic RR-US551 700M MIC.

Защита гражданских прав в административном порядке согласно п. 2 ст. 11 ГК РФ осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы заявителей на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. При этом случаи, когда договор может быть заключен только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ устанавливаются ГК РФ или ином законе.

Заключение договоров аренды в отношении муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления муниципальным унитарным предприятиям, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров (ч.ч. 1 и 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции).

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

Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 утвержден Порядок 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 – Порядок № 67).

Порядок № 67 содержит 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 (Приложение № 1), а также Перечень видов имущества, в отношении которого 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, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса (Приложение № 2).

Организатором конкурсов или аукционов, согласно абз. 3 п. 4 Порядка № 67, является уполномоченный собственником обладатель права хозяйственного ведения или оперативного управления (муниципальное унитарное предприятие, учреждение) или иное лицо, обладающее правами владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества.

Постановлением Администрации городского округа Первоуральск от 24.07.2018 № 1285 ПМУП «ПО ЖКХ» дано разрешение на заключение договора аренды объекта муниципального имущества в виде здания (баня № 2), общей площадью 823,5 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская обл., г. Первоуральск, ул. Папанинцев, д. 35.

Приказом ПМУП «ПО ЖКХ» от 15.10.2018 № 45/1 утверждено проведение торгов на право заключения договора аренды объекта муниципального имущества в виде здания (баня № 2).

Организатор конкурса или аукциона до размещения извещения о проведении конкурса или аукциона, согласно п. 9 Порядка № 67, принимает решение о создании комиссии, определяет ее состав и порядок работы, назначает председателя комиссии.

Приказом ПМУП «ПО ЖКХ» от 15.10.2018 № 46/1 создана конкурсная комиссия, утвержден ее состав (Приложение № 1) и Положение о конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса (Приложение № 2).

Информация о проведении конкурсов или аукционов, согласно п. 27 Порядка № 67, размещается на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ.

Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 определен адрес такого сайта - www.torgi.gov.ru.

Извещение о проведении торгов опубликовано 31.10.2018 на сайте - www.torgi.gov.ru (торги № 311018/28471891/01).

Согласно данному извещению, заявки на участие в конкурсе принимались до 30.11.2018, дата проведения конкурса - 03.12.2018.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Лица, не подавшие заявки на торги, в жалобе должны указать обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, рассмотрение жалоб по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции введено для защиты прав и законных интересов лиц, заинтересованных в проведении торгов и в участии в них, подтверждающих свою заинтересованность подачей заявки или невозможностью подачи заявок ввиду пороков информационного обеспечения торгов или препятствии в подаче заявки.

На участие в открытом конкурсе, согласно Протоколу от 30.11.2018 № 1 вскрытия конвертов, поступили заявки следующих участников: ИП _____, ООО _____ и ИП _____

Таким образом, ИП _____ вправе обжаловать процедуру проведения торгов в части информационного обеспечения, а также препятствий в подаче заявки.

Протоколом от 03.12.2018 № 2 рассмотрения заявок к участию в открытом конкурсе допущены все заявители.

Протоколом от 03.12.2018 № 3 оценки и сопоставления заявок победителем конкурса признан ИП _____ как участник, предложивший наибольшую цену.

ИП _____ указывает на то, что организатором торгов в лице ПМУП «ПО ЖКХ» неверно определена форма проведения торгов, так как в Приложении № 2 к Порядку № 67 установлен исключительный перечень видов имущества, заключение договоров в отношении которого возможно путем проведения конкурса. Вместе с тем, выставяемое на торги муниципальное имущество – здание бани № 2 не входит в данный перечень, следовательно, должно выставяться на торги в форме аукциона.

Также заявитель указывает на тот факт, что единственным критерием конкурса является цена договора, что соответствует аукционной форме проведения торгов, в связи с чем 15.11.2018 ИП _____ направил письменный запрос организатору торгов об изменении формы проведения торгов, на что ПМУП «ПО ЖКХ» пояснило, что основания для внесения изменений отсутствуют.

Как пояснил организатор торгов в лице ПМУП «ПО ЖКХ», баня относится к системе коммунальной инфраструктуры, включающей водоснабжение и водоотведение (п. 8

Приложения № 2 Порядка № 67), следовательно, должна реализовываться в порядке открытого конкурса.

Приложением № 2 к Порядку № 67 установлено, что по решению собственника или уполномоченного собственником обладателя имущественного права заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса **исключительно в отношении** установленных настоящим приложением видов имущества, к которым в том числе отнесены системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод (п. 8).

При этом, под **системой коммунальной инфраструктуры** в п. 24 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ понимается комплекс технологически связанных между собой объектов и инженерных сооружений, предназначенных для осуществления поставок товаров и оказания услуг в сферах электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения до точек подключения (технологического присоединения) к инженерным системам электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения объектов капитального строительства, а также объекты, используемые для обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов.

Таким образом, баня не является объектом системы коммунальной инфраструктуры и связанным с ней иным объектом коммунального хозяйства, заключение договоров аренды в отношении которых допускается путем проведения конкурса.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

На основании изложенного, организатором торгов в лице ПМУП «ПО ЖКХ» неверно определена форма проведения торгов на право заключения договора аренды муниципального имущества (баня № 2), а именно проведение конкурса вместо аукциона.

Также Комиссия приняла решение о необходимости выдачи организатору торгов в лице ПМУП «ПО ЖКХ» предписания о необходимости принятия всех зависящих от него мер по аннулированию открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества: здание бани № 2, Литер А, общей площадью 823,5 кв.м, месторасположение: Свердловская область, г. Первоуральск, ул. Папанинцев, д. 35 (торги № 311018/28471891/01 на сайте <https://torgi.gov.ru>).

Нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов образует событие предусмотренного ч. 2 ст. 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Учитывая установленные ч. 16 и ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведения в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении,

заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части настоящего Кодекса (дело № А60-54372/2015).

В соответствии с п.п. 1 и 2 ст. 25.4 КоАП РФ защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители, которыми могут являться его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.32.4 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица, т.е. в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ).

Согласно ч. ч. 1-3 ст. 25.15 КоАП РФ, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также место нахождения юридического лица.

Согласно ч.ч. 1 и 2 ст. 25.1 КоАП РФ потерпевший, а также лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Жалобу ИП признать обоснованной.
2. Организатора торгов в лице ПМУП «Производственное объединение Жилищно-коммунального хозяйства» признать нарушившим ч. 5 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции и

Приложение № 2 Порядка № 67, что выразилось в неверном определении формы проведения торгов, а именно проведение конкурса вместо аукциона.

3. Выдать организатору торгов предписание.

4. Законному представителю ПМУП «ПО ЖКХ» надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении юридического лица _____ в _____ в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области

5. Директору ПМУП «ПО ЖКХ» в лице _____ как лицу, утвердившему конкурсную документацию, надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица _____ в Свердловское УФАС России

6. ПМУП «ПО ЖКХ» в срок до **24.01.2019** предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (*to66@fas.gov.ru*), следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения в отношении ПМУП «ПО ЖКХ», Директора ПМУП «ПО ЖКХ»:

- документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц;

- копию уставных документов, положения;

- копию документа, подтверждающего закрепление здания бани № 2, Литер А, общей площадью 823,5 кв.м, месторасположение: Свердловская область, г. Первоуральск, ул. Папанинцев, д. 35, за ПМУП «ПО ЖКХ» на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления;

- копию паспорта (первые две страницы и прописка), документа о назначении на должность, должностной инструкции (регламента);

- письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) ЕМУП «ПО ЖКХ» и Директора ЕМУП «ПО ЖКХ»;

иные документы (сведения), которые сочтете необходимым приобщить к возбуждаемому делу об административном правонарушении.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Свердловской области.



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ЖАЛОБЕ № 152/18.1 – 2018

13 декабря 2018 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (Приказ от 22.12.2015 № 513, в ред. от 28.11.2018 № 399) в составе:

Председатель Комиссии: – заместитель руководителя управления;
члены Комиссии: - заместитель начальника отдела
контроля органов власти;
– специалист-эксперт отдела контроля органов
власти,

руководствуясь ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и на основании своего Решения от 13.12.2018 по жалобе № 152/18.1 – 2018,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов в лице Первоуральского муниципального унитарного предприятия «Производственное объединение Жилищно-коммунального хозяйства» **в срок до 27.12.2018** принять все зависящие от него меры по аннулированию открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества: здание бани № 2, Литер А, общей площадью 823,5 кв.м, месторасположение: Свердловская область, г. Первоуральск, ул. Папанинцев, д. 35 (торги № 311018/28471891/01 на сайте <https://torgi.gov.ru>), а именно:

1.1. отменить Протокол от 30.11.2018 № 1 вскрытия конвертов, Протокол от 03.12.2018 № 2 рассмотрения заявок и Протокол от 03.12.2018 № 3 оценки и сопоставления заявок;

1.2. воздержаться от подписания проекта договора аренды муниципального имущества с ИП

2. О выполнении настоящего Предписания проинформировать Свердловское УФАС России в течение 5 дней с момента исполнения предписания.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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