



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Краснодарскому краю**

ул. Коммунаров, 235, г. Краснодар, 350020
тел. (861) 253-66-22, факс (861) 253-66-82
e-mail: to23@fas.gov.ru

от 28.09.12 № 15334/9

На № _____ от _____

Организатор торгов:
МУ «Отдел муниципальных ресурсов
Ейского городского поселения
Ейского района»

*Свердлова ул., д. 106, г. Ейск,
Краснодарский край, 353680*

Заявитель:
ЗАО «Кубаньинвестстрой»

*Коммунаров ул. 26, офис 4А,
Краснодарский край, г. Ейск, 353691*

Участник торгов:
ОАО «НЭСК-ЭЛЕКТРОСЕТИ»

Северная ул., 247, г. Краснодар, 350049

РЕШЕНИЕ

по делу № 28-И/2012 о нарушении
антимонопольного законодательства при проведении торгов

24 сентября 2012 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии -

Оберемок В.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Абдуллаев И.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Зайцева А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей Организатора торгов – МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» (далее – Организатор торгов) – Яценко Т.В. (доверенность от 20.09.2012 № 1256), Скрипка Т.Н. (доверенность от 20.09.2012 № 1257);

в присутствии представителя Заявителя – ЗАО «Кубаньинвестстрой» (далее – Заявитель) – Дозмарова К.В. (доверенность б/н от 17.08.2012);

в присутствии представителей участника торгов - ОАО «НЭСК-ЭЛЕКТРОСЕТИ» - Русаковой Е.А. (доверенность № 12.НС-18/135 от 29.08.2012), Сокова В.В. (доверенность № 12.НС-18/024 от 22.02.2012), Беспалько И.В. (доверенность № 12.НС-18/144 от 12.09.2012),

рассмотрев жалобу на действия организатора торгов – МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» при

проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов движимого и недвижимого электросетевого имущества Ейского городского поселения Ейского района,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя на нарушение Организатором торгов Правил 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, утвержденных приказом 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», на действия Организатора торгов по необоснованному и незаконному отказу в допуске к участию в торгах при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов движимого и недвижимого электросетевого имущества Ейского городского поселения Ейского района.

Согласно информации, представленной Заявителем, ЗАО «Кубаньинвестстрой» является участником проводимого конкурса и подал соответствующую заявку. Однако Заявитель полагает, что условия проведения конкурса и действия МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» нарушают антимонопольное законодательство, а также права и интересы Заявителя как участника конкурса. В обоснование своих доводов Заявитель приводит следующие аргументы.

1. Организатором конкурса ЗАО «Кубаньинвестстрой» было отказано в законном праве в разъяснении конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 47 Правил 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, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее - Правила ФАС России), организатор конкурса обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Участник ЗАО «Кубаньинвестстрой» в соответствии с п. 2.3. Конкурсной документации МУ (далее - КД) и Правилами ФАС России, направил 31.09.2012 в адрес Заказчика два Запроса на разъяснение конкурсной документации. Согласно положениям п. 2.3 КД и п. 47 Правил организатор конкурса, в течение двух рабочих дней с даты поступления указанных Запросов обязан направить в

письменной форме или в форме электронного документа разъяснения по содержанию конкурсной документации.

Установленный срок истек, а разъяснения в соответствии с Запросами от 31.08.2012 ЗАО «Кубаньинвестстрой» так и не получило, вместе с тем, в адрес Заявителя поступили письма Организатора торгов от 03.09.2012 о том, что запросы ЗАО «Кубаньинвестстрой» не могут быть рассмотрены по причине направления указанных запросов за пределами установленного срока для направления указанных запросов. При этом дата истечения «установленного срока» не указана.

ЗАО «Кубаньинвестстрой» отмечает, что течение трёхдневного срока начинается с 31.08.2012 и заканчивается 04.09.2012 в соответствии с гражданским законодательством, что свидетельствует о неправомерности отказа в разъяснении конкурсной документации.

В результате отказа в предоставлении разъяснений КД Организатором торгов были нарушены права и законные интересы ЗАО «Кубаньинвестстрой» в рамках проводимого конкурса, поскольку запрошенные сведения являлись существенными для выполнения второго критерия конкурса - достижение определенного объема передаваемой электроэнергии с использованием имущества, являющегося предметом торгов.

В силу требований Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» передачу электроэнергии с использованием объекта торгов - энергосетевого комплекса - можно осуществлять исключительно в рамках отношений по оказанию услуг по передаче электрической энергии. Такими услугами законом назван комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями. Такие услуги оказывает территориальная сетевая организация - коммерческая организация. Таким образом, для целей выполнения требования КД об объеме передаваемой электроэнергии участник конкурса, заключивший договор аренды, должен также обладать статусом сетевой организации и оказывать услуги потребителям и иным субъектам по передаче электрической энергии. При этом сетевая организация в соответствии с названным законом также осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям. Следовательно, для выполнения критерия КД - достижения определенного объема производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору аренды, арендатор - сетевая организация должен иметь определенный объем потребителей. В противном случае, некому будет передавать электроэнергию. Между тем, условия КД не содержат какой-либо значимой информации о потребителях, присоединенных к энергосетевому хозяйству, являющемуся предметом торгов.

В результате, Заявитель, не имея каких-либо преимуществ перед победителем, который ранее использовал указанный энергосетевой комплекс по договору субаренды, не имел представления о следующих данных,

являющихся обязательными для выполнения сетевой организацией в соответствии с Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. N 861:

- о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств, технологически присоединенных в установленном законодательством Российской Федерации порядке к электрической сети (энергосетевому комплексу);

- о точках присоединения потребителей к электрической сети;

- о распределении величины максимальной мощности по каждой точке поставки;

- об иных сетевых организациях, электрические сети которых имеют последовательное взаимное соединение и используются для поставок электрической энергии (мощности) соответствующему потребителю электрической энергии,

- об иной технологически значимой информации для оценки реальной возможности передачи установленного КД объема электроэнергии.

Именно указанные выше сведения Заявитель запрашивал в своих запросах о разъяснениях КД.

Более того, в связи с изложенным выше, Заявитель считает, что иной участник конкурса - предыдущий фактический владелец (субарендатор) имущества, являющегося предметом торгов, - ОАО «НЭСК-электросети» обладает преимущественным доступом к информации, в существенной степени определяющей возможность участника торгов реально оценить объем передаваемой электрической энергии с использованием предмета торгов. Таким образом, Заявитель считает, что создаются дискриминационные по отношению к нему условия проведения конкурса, в котором второй критерий оценки заявок был технологически «оторван» от самого предмета торгов.

В связи с изложенным выше, Заявитель считает, что Организатором торгов были созданы дискриминационные по отношению к Заявителю условия проведения конкурса. Без подтверждения того, что объекты аренды способны передавать электроэнергию в объеме не менее 167,700,000 кВт/час в год условия конкурса являются неопределенными, что ограничивает конкуренцию между участниками.

2. Организатором конкурса ЗАО «Кубаньинвестстрой» необоснованно и незаконно было отказано в допуске к участию в торгах.

Согласно п. 8.2. КД и п. 62 Правил ФАС России в день вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками на участие в конкурсе, но не раньше времени, указанного в извещении о проведении конкурса, Комиссия обязана объявить лицам, присутствующим при вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные заявки на участие в конкурсе до вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

В соответствии с п. 9.2 КД и п. 72 Правил ФАС России, на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе 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 пунктом 2.1 КД, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе.

Организатором торгов, согласно протоколу от 06.09.2012 № 5 Конкурсной комиссии (далее - Протокол), было принято решение об отказе в допуске Заявителя к участию в конкурсе по причине несоответствия заявки требованиям конкурсной документации. Заявитель считает решение комиссии незаконным по следующим основаниям.

Организатор торгов при рассмотрении заявки ЗАО «Кубаньинвестстрой» допустил ряд нарушений, повлекших ущемление права Заявителя на доступ к участию в конкурсе и добросовестную конкуренцию в ходе торгов.

2.1. ЗАО «Кубаньинвестстрой», по мнению Организатора торгов, не выполнило условия о внесении задатка (п. 3 р. 2 и р. 3 Протокола).

Согласно пп. 3 п. 24 Правил ФАС России участник не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса или аукциона. Аналогичное условие содержит в себе пп.6 п 2.1. КД.

Вместе с тем, ЗАО «Кубаньинвестстрой» обязательство по внесению задатка было исполнено в полном объёме уже на дату проведения процедуры вскрытия конвертов, о чем Организатор торгов был неоднократно уведомлен в ходе проведения конкурса. Права и интересы Организатора торгов, собственника имущества - муниципального образования нарушены не были, т.к. фактически денежные средства поступили на счет Организатора торгов, что им не оспаривается.

Кроме того ЗАО «Кубаньинвестстрой» обращает внимание ФАС России на искусственно созданный и существенно ограничивающий конкуренцию барьер для потенциальных участников конкурса: положение п. 1.10 КД, согласно которому задаток для участия в конкурсе должен поступить на лицевой счет Организатора конкурса по указанным выше реквизитам в срок до 16.08.2012 года включительно; в противном случае задаток для участия в конкурсе считается не внесённым, обязательства участника конкурса по внесению задатка считаются неисполненными, и он к участию в конкурсе не допускается; представление участником в составе заявки платёжных документов, подтверждающих внесение задатка, в этом случае во внимание не принимается.

Указанное положение является незаконным и значительно ограничивающим конкуренцию в связи с тем, что оно прямо противоречит положению п. 8.2 КД и п. 62 Правил ФАС России, согласно которым любое заинтересованное лицо вправе подать заявку на участие в конкурсе вплоть до момента проведения вскрытия конвертов.

Барьер, установленный Организатором торгов, ограничивает право на свободную конкуренцию и на доступ заинтересованных в участии в конкурсе хозяйствующих субъектов, поскольку фактически сокращает срок на подачу заявок с законных 20 дней до 16 дней. При этом Заявитель обращает внимание, что конкурс был приостановлен с 17.08.2012 г. с момента размещения на

официальном сайте жалобы ОАО «Ейские городские электрические сети». а возобновлен только 03.09.2012 г. При этом в силу Правил ФАС России, условий КД и извещения самого Организатора торгов, любое заинтересованной лицо было вправе подать заявку на участие в конкурсе до 16.00 05.09.2012 г. Однако, если учитывать срок внесения задатка, установленный КД, то неограниченный круг лиц был лишен возможности принять участие в конкурсе.

При этом, согласно п.22 Правил ФАС России Организатором конкурса или аукциона может быть установлено требование о внесении задатка. При этом размер задатка определяется организатором конкурса или аукциона; в случае если организатором конкурса или аукциона установлено требование о внесении задатка, такое требование в равной мере распространяется на всех участников конкурса или аукциона и указывается в извещении о проведении конкурса или аукциона.

ЗАО «Кубаньинвестстрой» отмечает, что установление срока внесения задатка не может являться ограничительным барьером для участия в конкурсе и ущемлять права хозяйствующих субъектов - участников на свободную конкуренцию.

Кроме того, Организатор торгов без проверки данных, отражённых в протоколе, необоснованно указал, что на его лицевой счёт платёж поступил от ООО КБ «Адмиралтейский».

Данная информация является ошибочной в связи с тем, что указанный платёж является задатком ЗАО «Кубаньинвестстрой» для участия в конкурсе (соответствующие доказательства будут представлены ФАС России), о чём известно Организатору торгов и что он не указал в Протоколе рассмотрения заявок (указанной информацией обладает Организатор торгов).

2.2. Также Организатором торгов при вынесении решения о недопуске Заявителя до участия в конкурсе было указано, что к заявке была приложена копия приказа ЗАО «Кубаньинвестстрой» № 1 о вступлении в должность Президента общества без указания даты приказа и заявление об отсутствии решений о ликвидации, признании банкротом и приостановлении деятельности в отношении ЗАО «Кубаньинвестстрой» без указания номера и даты документа (п. 3 и 6 р.2 Протокола).

При этом Организатором не учтено, что к заявке также была приложена актуальная и соответствующая требованиям КД выписка из ЕГРЮЛ, в которой содержатся аналогичные данные о едином исполнительном органе, действующем Президенте общества, а Правила ФАС России не устанавливают требований к оформлению внутренних документов юридического лица.

Кроме того, согласно пп. 1 п. 6 КД Заявка должна содержать, в том числе заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, о (отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях. Таким образом, сама КД не предъявляет каких-либо требований к оформлению данного заявления, не устанавливает сроков и временных отрезков, которые

охватывает данное заявление. Учитывая изложенное, отсутствие подобных требований в Правилах ФАС России, а также подписание указанного документа уполномоченным лицом, действия Заявителя по подаче вместе с заявкой данного заявления являются правомерными.

Учитывая то, что данное заявления является неотъемлемой частью поданной заявки, учитывая, что подача данного заявления произошла в рамках конкретного конкурса, а также учитывая комплексное толкование положений КД и Правил ФАС России, заявление об отсутствии решений о ликвидации, признании банкротом и приостановлении деятельности в отношении ЗАО «Кубаньинвестстрой» было подано и действительно на дату подачи заявки.

В этой связи отказ в допуске заявки Заявителя по вышеуказанным основаниям является незаконным.

2.3. Организатор торгов необоснованно отклонил заявку ЗАО «Кубаньинвестстрой» также по признакам якобы имевшего место несоответствия требованиям КД предложения об условиях исполнения договора - ошибке в виде несоответствия словесного и цифрового написания значения второго показателя конкурса (п.8 р.2 Протокола).

Согласно КД Организатором конкурса было установлено 2 критерия оценки поданных заявок: цена договора и объём передаваемой электроэнергии (в киловатт- часов).

Заявка ЗАО «Кубаньинвестстрой» полностью соответствует оформлению ценового предложения, установленного КД (где сам Организатор торгов допустил аналогичную ошибку), а требования Организатора торгов неправомерны и имели своей целью исключительно не допустить Заявителя до участия в конкурсе.

При этом необходимо отметить, что заявка ЗАО «Кубаньинвестстрой», с учётом последних внесённых изменений, является гораздо более экономически и финансово выгодной как для города Ейска, так и для жителей – потребителей электроэнергии. При условии соблюдения Организатором торгов правил свободной конкуренции заявка ЗАО «Кубаньинвестстрой» была бы признана победившей. Для сравнения (по критериям КД), заявка ЗАО «Кубаньинвестстрой» содержала предложение по цене в размере 56 000 000 рублей (для сравнения, заявка победителя ОАО «НЭСК-электросети» - 29 850 000 рублей) и по объёму передаваемой электроэнергии в размере 205 000 000 кВт/ч (заявка ОАО «НЭСК-электросети» - 173 300 000 кВт/ч).

Организатор торгов даже после процедуры вскрытия конвертов и первичного рассмотрения заявок претендентов заведомо сделал выбор в пользу менее выгодного предложения, используя для этого формальные основания.

Сумма недополученного городским бюджетом дохода от сдачи в аренду электросетевого комплекса за 15 лет составит более 392 миллионов рублей без учёта инфляционного повышения размера арендной платы.

Отказав в признании заявителя участником конкурса, Организатор торгов принял решение о признании конкурса несостоявшимся по причине наличия только одного заявителя и о заключении договора с единственным участником – ОАО «НЭСК-электросети».

Таким образом, незаконные и необоснованные действия Организатора торгов привели к ограничению конкуренции, что выразилось в создании дискриминационных условий для одного из участников конкурса с последующим отклонением заведомо более выгодной заявки, что привело к ущемлению прав конечных потребителей электроэнергии и финансово-экономическому ущербу городу Ейска.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 и п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Заявитель просит признать действия Организатора конкурса несоответствующими Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Правил 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, утверждённых приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 и выдать Организатору конкурса предписание об аннулировании торгов

Рассмотрение жалобы назначено на 24.09.2012 в 16-00.

В ходе рассмотрения данной жалобы Комиссией установлено следующее.

Организатором торгов на рассмотрение жалобы представлены следующие документы (в копиях): возражения на жалобу ЗАО «Кубаньинвестрой»; постановление администрации Ейского городского поселения Ейского района от 17.04.2012 № 223 «Об организации проведения конкурса на право заключения договоров аренды на имущественный комплекс электросетевого хозяйства, находящийся в собственности Ейского городского поселения Ейского района»; выписка с лицевого счета получателя бюджетных средств № 992.42.042.0 за 16.07.2012; выписка с лицевого счета получателя бюджетных средств № 992.42.042.0 за 30.08.2012; решение Совета Ейского городского поселения от 29.12.2009 №т 4/4 «Об утверждении Положения о муниципальном учреждении «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района»; распоряжении начальника муниципального учреждения «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района»; извещение о проведении торгов № 300712/0090348/01; все протоколы указанного конкурса; заявки всех участников; уведомление от 07.09.2012 исх. № 1210; аудиозапись заседания конкурсной комиссии по вскрытию конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 1к-2012 на право заключения договора аренды объектов движимого и недвижимого электросетевого имущества Ейского городского поселения Ейского района.

Организатор торгов возражает на жалобу и считает доводы, изложенные в ней, необоснованными по следующим основаниям.

На основании распоряжения начальника муниципального учреждения «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» от 15 июня 2012 года № 143 «О проведении открытого по составу участников конкурса на право заключения договора аренды на объекты имущественного комплекса электросетевого хозяйства Ейского городского поселения Ейского района» муниципальным учреждением «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района»

начата процедура проведения конкурса на право заключения договора аренды на объекты имущественного комплекса электросетевого хозяйства Ейского городского поселения Ейского района в установленном действующим законодательством порядке. Извещение о проведении конкурса размещено 21 июня 2012 года в сети Интернет на сайте www.torgi.gov.ru.

На основании предписания комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю от 25 июля 2012 года № 7-15-И/2012 распоряжением начальника муниципального учреждения «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» от 30 июля 2012 года № 182 в указанную выше конкурсную документацию внесены изменения, информация о которых размещена на официальном сайте в сети Интернет (извещение № 300712/0090348/01). Срок приема заявок продлен до 20 августа 2012 года.

В связи с жалобами ОАО «Ейские городские электрические сети» от 16.08.2012 г., ЗАО «Кубаньинвестстрой» от 23.08.2012 г., ОАО «Ейские городские электрические сети» от 29.08.2012 г., конкурс №1к-2012 был приостановлен. Решениями комиссии УФАС по Краснодарскому краю вышеуказанные жалобы признаны необоснованными, в связи с чем проведение конкурсных процедур было возобновлено 03 сентября 2012 года и срок приема заявок продлен до 05 сентября 2012 года.

Вскрытие конвертов было осуществлено 05 сентября 2012 года в 16.15 час, рассмотрение заявок состоялось 06 сентября 2012 года. К участию в конкурсе допущен один участник ОАО «НЭСК-электросети», в связи с чем конкурс был признан несостоявшимся.

На основании пункта 7 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» договор аренды на имущественный комплекс электросетевого хозяйства, находящийся в собственности Ейского городского поселения Ейского района, заключен 17 сентября 2012 года.

В соответствии с письмом Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю от 18.09.2012 г. №14920/9 муниципальное учреждение «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» предоставляет свои возражения относительно жалобы ЗАО «Кубаньинвестстрой» (далее - заявитель, Общество) и сообщает следующее.

1. По вопросу отказа в разъяснении конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 47 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 Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67 (далее - Правила проведения конкурсов или аукционов) любое заинтересованное лицо вправе направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, организатору конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса организатор конкурса обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения

положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Конкурс №1к-2012 на право заключения договора аренды на имущественный комплекс электросетевого хозяйства, находящийся в собственности Ейского городского поселения Ейского района, в связи с жалобами ОАО «Ейские городские электрические сети» от 16.08.2012 г., ЗАО «Кубаньинвестстрой» от 23.08.2012 г., ОАО «Ейские городские электрические сети» от 29.08.2012 г. был приостановлен с 17.08.2012 по 03.09.2012 года. Запрос на разъяснение конкурсной документации поступил Организатору торгов в пятницу 31.08.2012 года в 15 час 10 мин. во время действия приостановки конкурса. После признания необоснованной жалобы ОАО «Ейские городские электрические сети» в понедельник, 3.09.2012 года прием заявок был продлен на 2 рабочих дня. Таким образом, запрос на разъяснение конкурсной документации был направлен Организатору торгов за пределами установленных сроков.

Кроме того, действуя разумно, в интересах предприятия, учитывая, что извещение о проведении конкурса и конкурсная документация были размещены 21 июня 2012 года, изменения в нее внесены 30 июля 2012 года, заявка на участие в конкурсе ЗАО «Кубаньинвестстрой» была подана 15 августа 2012 года, в случае возникновения вопросов по конкурсной документации, заявитель должен был подать заявление о разъяснении конкурсной документации заблаговременно с учетом сроков, установленных пунктом 47 Правил проведения конкурсов или аукционов.

2. По вопросу отказа в допуске к участию в торгах.

2.1. В пункте 22 Правил проведения конкурсов или аукционов установлено, что организатором конкурса или аукциона может быть установлено требование о внесении задатка. При этом размер задатка определяется организатором конкурса или аукциона. В случае если организатором конкурса или аукциона установлено требование о внесении задатка, такое требование в равной мере распространяется на всех участников конкурса или аукциона и указывается в извещении о проведении конкурса или аукциона.

В подпункте 3 пункта 24 Правил проведения конкурсов или аукционов предусмотрено, что заявитель не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса.

На основании подпункта 8 пункта 31 Правил проведения конкурсов в извещении о проведении конкурса должно быть указано, в том числе, требование о внесении задатка, а также размер задатка, в случае если в конкурсной документации предусмотрено требование о внесении задатка.

В силу подпункта 12 пункта 40 Правил проведения конкурсов и аукционов конкурсная документация помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать требование о внесении задатка, размер задатка, срок и порядок внесения задатка, реквизиты счета для

перечисления задатка в случае установления организатором аукциона требования о необходимости внесения задатка.

Таким образом, Правилами проведения конкурсов и аукционов предусмотрены полномочия организатора конкурса по установлению требования о необходимости внесения задатка, при этом прямо предусмотрено, что организатор конкурса или аукциона устанавливает срок, размер и порядок внесения задатка.

Данное полномочие организатора торгов являлось предметом рассмотрения Управлением ФАС по Краснодарскому краю поданной жалобы ЗАО «Гофер», в которой заявителю было отказано, а в действиях организатора торгов не выявлено нарушений антимонопольного законодательства РФ.

В Правилах проведения конкурсов и аукционов отсутствует указание на то, что установленные организатором конкурса срок внесения задатка и срок окончания приема заявок должны совпадать.

Статьей 448 Гражданского кодекса Российской Федерации регулируются организация и порядок проведения торгов. В пункте 4 данной статьи также предусмотрено, что участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов.

Пунктом 1.10 Конкурсной документации с изменениями по проведению конкурса №1к-2012 установлены размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счета, на который вносится задаток, при этом предусмотрено поступление задатка в срок не позднее 16 августа 2012 года. В противном случае задаток для участия в конкурсе считается не внесённым, обязательства участника конкурса по внесению задатка считаются неисполненными, и он к участию в конкурсе не допускается. Представление участником в составе заявки платёжных документов, подтверждающих внесение задатка, в этом случае во внимание не принимается. Документом, подтверждающим поступление задатка на счёт, является выписка из лицевого счета Организатора конкурса. Соответствующее платёжное поручение (квитанция) с отметкой банка об оплате должно быть подано участником конкурса в составе документов, входящих в заявку (предложение).

В составе заявки, поданной ЗАО «Кубаньинвестстрой» 15.08.2012 года, имелось платёжное поручение № 1 от 15.08.2012 года от ЗАО «Кубаньинвестстрой» (ИНН 2361007368, КПП 236101001) по перечислению задатка из филиала «Новошахтинский» ООО КБ «Адмиралтейский» г. Новошахтинск, однако, денежные средства по данному платёжному поручению ни в срок до 16.08.2012 года, ни по настоящий момент на лицевой счет Организатора торгов не поступили.

30.08.2012 года на лицевой счет Организатора торгов поступили денежные средства в сумме 14362948,00 рублей по платёжному поручению №1 от 29.08.2012 года, где плательщиком выступило ООО КБ «Адмиралтейский» (ИНН 7704010544, КПП отсутствует).

Таким образом, в нарушение порядка проведения конкурса денежные средства в размере задатка на участие в конкурсе №1к-2012 поступили на лицевой счет Организатора торгов:

- не от заявителя;

- позднее срока, установленного конкурсной документацией.

На основании подпункта 3 пункта 24 Правил проведения конкурсов или аукционов заявителю было отказано в допуске к участию в конкурсе в связи с не поступлением на лицевой счет Организатора конкурса задатка для участия в конкурсе, предусмотренного пунктом 26 информационной карты и пунктом 1.10. конкурсной документации № 1к-2012.

2.2. Приложение к заявке приказа о вступлении в должность Президента общества без указания даты приказа и заявления об отсутствии решений о ликвидации, признании банкротом и приостановлении деятельности в отношении ЗАО «Кубаньинвестстрой» без указания номера и даты документа не являлось основанием для отказа в допуске, а отражено в протоколе рассмотрения заявок как несоответствующее правилам оформления документов.

2.3. Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. При этом существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Одним из критериев конкурса №1к-2012 является объем передаваемой электроэнергии с использованием имущества, права на которое передается по договору, в кВтч/час в год (365/366 дней), начальное значение которого установлено в размере не менее 167 700 000 кВт/час в год.

В соответствии с поданными предложениями ЗАО «Кубаньинвестстрой» данный критерий определен заявителем в размере:

Цифрами указано - 205 000 000 кВт/час;

Прописью указано - двести пять тысяч кВт/час.

По обычаям делового оборота в случае отличия суммы, указанной цифрой, от суммы, указанной прописью, действительной считается сумма, указанная прописью (Согласно статье 5 Гражданского кодекса РФ для применения обычаев делового оборота нет необходимости в отсылке к ним в конкретной статье или фиксации их в конкретном документе. Статья 5 гласит, что в соответствующей сфере делового оборота правила, отвечающие признакам, приведенным в этой статье, могут всегда использоваться для восполнения пробелов в правовых актах и договорах).

Таким образом, вторым основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе ЗАО «Кубаньинвестстрой» было нарушение заявителем подпункта 4 пункта 24 Правил проведения конкурсов или аукционов в связи с невозможностью оценить критерий (увеличение или уменьшение), предусмотренный пунктом 1.7. конкурсной документации № 1к-2012.

Принимая во внимание вышеизложенное, а также учитывая то обстоятельство, что Организатором конкурса - муниципальным учреждением «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» при проведении конкурса не допущены нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, а также действия Отдела не привели

или не могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции или негативных последствий для конкуренции и возможности таких последствий для участников конкурса, конкурентной среды в целом. Организатор просит жалобу ЗАО «Кубаньинвестстрой» признать необоснованной.

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) организатора торгов, рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, установила, что в соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Приказом 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» 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 (далее – Правила проведения конкурсов).

Согласно пункту 1.1 Положения о муниципальном учреждении «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района», утвержденного решением Совета Ейского городского поселения Ейского района от 28.12.2009 № 4/4, муниципальное учреждение «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» является отраслевым органом администрации Ейского городского поселения Ейского района, осуществляющим исполнительные и распорядительные функции в области владения, пользования и распоряжения объектами муниципальной собственности.

Постановлением от 17.04.2012 № 223 «Об организации проведения конкурса на право заключения договоров аренды на имущественный комплекс электросетевого хозяйства, находящийся в собственности Ейского городского поселения Ейского района» на МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» возложена обязанность по проведению указанного конкурса.

Согласно извещению о проведении конкурса № 300712/0090348/01, размещенному на сайте www.torgi.gov.ru, срок окончания приема заявок установлен 20.08.2012.

В связи с жалобами ОАО «Ейские городские электрические сети» от 16.08.2012, ЗАО «Кубаньинвестстрой» от 23.08.2012, ОАО «Ейские городские электрические сети» от 29.08.2012 конкурс №1к-2012 на право заключения договора аренды на имущественный комплекс электросетевого хозяйства, находящийся в собственности Ейского городского поселения Ейского района был приостановлен с 17.08.2012 по 03.09.2012 года.

Запрос на разъяснение конкурсной документации от ЗАО «Кубаньинвестстрой» поступил в адрес МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» поступил 31.08.2012 (вх. № 748).

В соответствии с распоряжением начальника МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» № 211 от 03.09.2012 срок приема заявок на участие в открытом конкурсе № 1к-2012 продлен на два рабочих дня до 05.09.2012.

Согласно пункту 47 Правил проведения конкурсов любое заинтересованное лицо вправе направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, организатору конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса организатор конкурса обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Таким образом, запрос ЗАО «Кубаньинвестстрой» в адрес МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» поступил менее чем за три рабочих дня до даты окончания срока.

На основании изложенного действия Организатора торгов по отказу в предоставлении разъяснений не противоречат пункту 47 Правил проведения конкурсов.

Согласно пункту 22 Правил проведения конкурсов Организатором конкурса или аукциона может быть установлено требование о внесении задатка. При этом размер задатка определяется организатором конкурса или аукциона. В случае если организатором конкурса или аукциона установлено требование о внесении задатка, такое требование в равной мере распространяется на всех участников конкурса или аукциона и указывается в извещении о проведении конкурса или аукциона.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 24 Правил проведения конкурсов заявитель не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса.

Пунктом 8 пункта 31 Правил проведения конкурсов установлено, что в извещении о проведении конкурса должно быть указано, в том числе,

требование о внесении задатка, а также размер задатка, в случае если в конкурсной документации предусмотрено требование о внесении задатка.

Согласно подпункту 12 пункта 40 Правил проведения конкурсов конкурсная документация помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать требование о внесении задатка, размер задатка, срок и порядок внесения задатка, реквизиты счета для перечисления задатка в случае установления организатором аукциона требования о необходимости внесения задатка.

Правилами проведения конкурсов и аукционов предусмотрены полномочия Организатора конкурса по установлению требования о необходимости внесения задатка, при этом прямо предусмотрено, что организатор конкурса или аукциона устанавливает срок, размер и порядок внесения задатка.

В Правилах проведения конкурсов отсутствует указание на то, что установленные Организатором конкурса срок внесения задатка и срок окончания приема заявок должны совпадать.

Пунктом 1.10 Конкурсной документации с изменениями по проведению конкурса №1к-2012 установлены размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счета, на который вносится задаток, при этом предусмотрено поступление задатка в срок не позднее 16 августа 2012 года.

Заявка, поданная ЗАО «Кубаньинвестстрой» 15.08.2012 года, содержит платежное поручение № 1 от 15.08.2012 года от ЗАО «Кубаньинвестстрой» (ИНН 2361007368, КПП 236101001) по перечислению задатка из филиала «Новошахтинский» ООО КБ «Адмиралтейский» г. Новошахтинск.

Согласно выписки с лицевого счета получателя бюджетных средств № 992.42.042.0 за 30.08.2012 на лицевой счет Организатора торгов поступили денежные средства в сумме 14362948,00 рублей по платежному поручению №1 от 29.08.2012 года, где плательщиком выступило ООО КБ «Адмиралтейский» (ИНН 7704010544, КПП отсутствует).

Таким образом, денежные средства от ЗАО «Кубаньинвестстрой» по платежному поручению № 1 от 15.08.2012 в срок до 16.08.2012 года не поступили.

В соответствии с протоколом № 5 от 06.09.2012 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 1к-2012 на право заключения договора аренды объектов движимого и недвижимого электросетевого имущества Ейского городского поселения Ейского района ЗАО «Кубаньинвестстрой» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе №1к-2012 по лоту № 1 в связи с не поступлением задатка на лицевой счет Организатора конкурса, а также в связи с невозможностью оценить критерий (увеличение или уменьшение), на основании подпункта 3 пункта 24 и подпункта 4 пункта 24 Правил проведения конкурсов.

Согласно конкурсной документации одним из критериев конкурса №1к-2012 является объем передаваемой электроэнергии с использованием имущества, права на которое передается по договору, в кВтч/час в год (365/366 дней), начальное значение которого установлено в размере не менее 167 700 000 кВт/час в год.

В заявке ЗАО «Кубаньинвестстрой» критерий конкурса объем передаваемой электроэнергии с использованием имущества, права на которое передается по договору определен заявителем в размере:

- Цифрами указано - 205 000 000 кВт/час;
- Прописью указано - двести пять тысяч кВт/час.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

По обычаям делового оборота в случае отличия суммы, указанной цифрой, от суммы, указанной прописью, действительной считается сумма, указанная прописью.

Таким образом, значение критерия объем передаваемой электроэнергии с использованием имущества, права на которое передается по договору определен заявителем в размере, указанное в заявке ЗАО «Кубаньинвестстрой», меньше значения, предусмотренного в конкурсной документации в качестве начального значения, в связи с чем конкурсная заявка ЗАО «Кубаньинвестстрой» не соответствует требованиям конкурсной документации.

На основании изложенного, Организатор торгов правомерно отказал ЗАО «Кубаньинвестстрой» в допуске к участию в конкурсе на основании подпункта 3 пункта 24 и подпункта 4 пункта 24 Правил проведения конкурсов.

Также, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что в протоколе № 5 от 06.09.2012 рассмотрения заявок отражено, что приложение к заявке содержит приказ о вступлении в должность президента общества без указания даты приказа и заявление об отсутствии решений о ликвидации, признании банкротом и приостановлении деятельности в отношении ЗАО «Кубаньинвестстрой» без указания номера и даты документа, однако указанные обстоятельства не являлись основанием для отказа ЗАО «Кубаньинвестстрой» в допуске к участию в конкурсе.

Вместе с тем, согласно ГОСТ Р 6.30-2003, принятым постановлением Государственного комитета Российской Федерации по стандартизации и метрологии от 03.03.2003 № 65-ст «О принятии и введении в действие государственного стандарта Российской Федерации», при подготовке и оформлении документов используют следующие реквизиты, в том числе дату документа и регистрационный номер документа.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) организатора торгов

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Кубаньинвестстрой» (вх. № 1513 от 13.09.2012) на действия Организатора торгов - МУ «Отдел муниципальных ресурсов Ейского городского поселения Ейского района» при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов движимого и

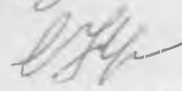
недвижимого электросетевого имущества Ейского городского поселения Ейского района необоснованной.

Председатель Комиссии:



В.В. Оберемок

Члены Комиссии:



Е.В. Крамаренко



И.Р. Абдуллаев



А.А. Зайцева

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.