

Решение по делу № 23/А-17-2017

Номер документа: № 11/11342 от 06.12.2017г.

Номер дела: 23/А-17-2017

Тип документа: Решения по делам

Управление: Кемеровское УФАС России

Дата публикации: 07.12.2017

Сферы деятельности:

- Антимонопольное регулирование контроль проведения торгов
- Антимонопольное регулирование

РЕШЕНИЕ г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «01» декабря 2017 г.
В полном объеме решение изготовлено «06» декабря 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в отсутствие представителей ответчика, заинтересованного лица, уведомленных надлежащим образом о месте, дате и времени рассмотрения дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 23/А-17-2017, возбужденное по признакам нарушения департаментом лесного комплекса Кемеровской области (652700, Кемеровская область, г. Кемерово, ул. Мирная, 5) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения обращения Прокуратуры Кемеровской области приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 29.09.2017г. № 102 было возбуждено дело № 23/А-17-2017 по признакам нарушения департаментом лесного комплекса Кемеровской области (652700, Кемеровская область, г. Кемерово, ул. Мирная, 5) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), выразившимся в допуске к участию в аукционе по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений ООО «Таежный», сведения о котором отсутствовали в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Определением от 29.09.2017г. рассмотрение дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 09.11.2017г. на 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена заказным письмом с уведомлением в адреса лиц, участвующих в деле.

09.11.2017г. представитель департамента лесного комплекса Кемеровской области (далее – ДЛК КО), присутствовавший на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, пояснил, что при проведении торгов организатор торгов руководствовался положениями административного регламента, утвержденного Постановлением

Губернатора Кемеровской области № 48-пг от 27.07.2016г. «Об утверждении административного регламента лесного комплекса Кемеровской области по предоставлению государственной услуги «заключение договоров купли-продажи лесных насаждений для заготовки древесины юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в соответствии с Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». В данном регламенте основание для отказа в допуске к участию в аукционе – отсутствие сведений о заявителе в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, не установлено. ООО «Таежный» была представлена годовая бухгалтерская отчетность, а также среднесписочная численность работников, подтверждающая, что данные показатели не превышают установленные законодательством Российской Федерации предельные значения, в связи с чем ООО «Таежный» было допущено до участия в торгах.

09.11.2017г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель ООО «Таежный» сообщила, что для участия в аукционе были представлены документы, согласно которым данный хозяйствующий субъект соответствовал требованиям, установленным действующим законодательством к субъектам малого и среднего предпринимательства.

На заседании комиссии, состоявшемся 09.11.2017г., в действиях ДЛК КО были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, в связи с чем, руководствуясь частью 1 статьи 48.1 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение о выдаче заключения об обстоятельствах дела.

Частью 3 статьи 48.1 ФЗ № 135-ФЗ определено, что в случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

09.11.2017г. определением об отложении рассмотрения дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение данного дела было назначено на 01.12.2017г. на 11 часов 00 минут.

Копии определения об отложении рассмотрения дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, заключения об обстоятельствах дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства были направлены заказным письмом с уведомлением в адреса лиц, участвующих в деле.

29.11.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили ходатайства ДЛК КО, ООО «Таежный» о рассмотрении дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие представителей сторон, в связи с невозможностью явки. Указанные ходатайства были удовлетворены.

Лицами, участвующими в деле, иных пояснений, доказательств, доводов в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, представлено не было.

Изучив материалы дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Антимонопольные требования к торгам установлены статьей 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Порядок организации и проведения аукционов по продаже права на заключение

договора аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, или права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений установлен статьей 79 Лесного кодекса РФ (далее – ЛК РФ).

Частями 1, 2 статьи 79 ЛК РФ установлено, что организатором аукциона по продаже права на заключение договора аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, или права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений является продавец права на заключение договора аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, или продавец права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений либо действующая на основании договора с этим продавцом специализированная организация. Продавцами права на заключение договора аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, или права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений выступают органы государственной власти, органы местного самоуправления в соответствии.

Согласно части 8.1 статьи 79 ЛК РФ при проведении аукциона по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений для заготовки древесины субъектами малого и среднего предпринимательства основанием для отказа в допуске к участию в аукционе также является отсутствие сведений о заявителе в едином реестре субъектов малого или среднего предпринимательства (далее – Реестр МСП).

Таким образом, основанием для отказа в допуске к участию в аукционе также является отсутствие сведений о заявителе в Реестре МСП.

Согласно положениям статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - ФЗ № 209-ФЗ) сведения о юридических лицах, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, вносятся в Реестр МСП ежегодно 10 августа текущего календарного года на основании сведений, имеющих у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Пунктом 6 статьи 10 Федерального закона от 29.12.2015 № 408-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – ФЗ № 408-ФЗ) установлено, что первое размещение сведений, содержащихся в Реестре МСП, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте федерального органа исполнительной власти, осуществляющего ведение указанного реестра в соответствии с ФЗ № 209-ФЗ, осуществляется 1 августа 2016 года. Дальнейшее размещение сведений, содержащихся в указанном реестре, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте уполномоченного органа осуществляется ежемесячно, начиная с 10 сентября 2016 года.

Ведение Реестра МСП осуществляется Федеральной налоговой службой Российской Федерации (далее – ФНС России).

Частью 4 статьи 6 ФЗ № 408-ФЗ установлено, что внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, в Реестр МСП и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются ФНС России на основании сведений, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц, Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей; представленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах сведений о среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год, сведений о доходе, полученном от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, сведений, содержащихся в документах, связанных с

применением специальных налоговых режимов в предшествующем календарном году.

Таким образом, основанием для участия в аукционе по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений хозяйствующий субъект (участник аукциона) должен являться субъектом малого и среднего предпринимательства, а также сведения о данном хозяйствующем субъекте должны быть внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 4.1.3 Положения о департаменте лесного комплекса Кемеровской области, утвержденного Постановлением Коллегии Администрации Кемеровской области от 31.07.2014 № 303 (далее – Положение о департаменте) в соответствии с основными задачами по государственному управлению в области использования, охраны, защиты лесного фонда и воспроизводства лесов на территории Кемеровской области департамент осуществляет полномочия по разработке и реализации государственных программ Кемеровской области в сфере использования, охраны, защиты лесного фонда и воспроизводства лесов на территории Кемеровской области.

В соответствии с пунктом 4.2.3 Положения о департаменте департамент предоставляет в границах земель лесного фонда лесные участки в постоянное (бессрочное) пользование, аренду, безвозмездное пользование, а также заключает договоры купли-продажи лесных насаждений, в том числе организует и проводит соответствующие аукционы.

Приказом департамента № 01-06/1180 от 30.08.2016г. территориальному отделу по Таштагольскому лесничеству предписано организовать и провести аукцион по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений для заготовки древесины юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, относящимися в соответствии с ФЗ № 209-ФЗ к субъектам малого и среднего предпринимательства.

28.09.2016г. на официальном сайте торгов по адресу: www.torgi.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона № 070916/1008798/01/01 по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений (лоты № 1-6).

Согласно протоколу приема заявок на участие в аукционе (без номера и даты) на участие в аукционе поступило 9 заявок: <...>, ООО «Таежный» - лот № 1, <...>, ООО «Таежный» - лот № 2, <...>, ООО «Таежный» - лот № 3, ООО «Фрагмент» - лот № 4, <...> – лот № 5, <...> – лот № 6.

В соответствии с протоколом № 1 от 27.09.2016г. победителями аукциона признаны следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Таежный» - лоты № 1-3, ООО «Фрагмент» - лот № 4, <...> – лот № 5.

Таким образом, указанные выше хозяйствующие субъекты были допущены к участию в аукционе и признаны победителями.

Согласно сведениям, содержащимся в Реестре МСП, размещенном на официальном сайте ФНС России в сети «Интернет», расположенном по адресу: <https://rmsp.nalog.ru>, ООО «Таежный» (ИНН 4231001591) включено в указанный реестр 10.08.2017г. в категории «среднее предприятие», т.е. по состоянию на 01.08.2016г. данный хозяйствующий субъект не был включен в Реестр МСП.

Данные сведения также подтверждаются информацией, полученной от УФНС России по Кемеровской области.

Установлено, что Реестр МСП формируется ежегодно 10 августа, актуализация сведений осуществляется 10 числа каждого месяца, ежемесячно в Реестр МСП вносятся сведения о вновь созданных субъектах МСП и исключаются сведения о субъектах МСП, прекративших деятельность. В силу пунктов 2, 3 части 1.1 статьи 4 ФЗ № 209-ФЗ и

Постановления Правительства РФ от 04.04.2016 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» в целях отнесения хозяйствующих субъектов к субъектам малого и среднего предпринимательства, должны выполняться условия по среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год (не более 250 человек) и сумме дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год (не более 2 млрд. рублей). ООО «Таежный» специальные налоговые режимы не применяло, сведения о среднесписочной численности работников за 2015-2016гг. были представлены в налоговый орган, но среднесписочная численность работников за 2015г. не соответствовала указанным выше условиям, в связи с чем, ООО «Таежный» не было включено в Реестр МСП в 2016г. По результатам 2016г. среднесписочная численность ООО «Таежный» и сумма дохода, полученного данным хозяйствующим субъектом от предпринимательской деятельности, соответствовала установленным ФЗ № 209-ФЗ критериям, в связи с чем ООО «Таежный» было включено в Реестр МСП с 10.08.2017г.

Таким образом, на момент проведения аукциона по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений (с даты публикации извещения № 070916/1008798/01/01 – 07.09.2016г. до даты проведения аукциона – 27.09.2016г.) сведения об ООО «Таежный» (ИНН 4231001591) в Реестре МСП отсутствовали, вместе с тем ООО «Таежный» было допущено к участию в данном аукционе.

Департамент лесного комплекса Кемеровской области не представил доказательств того, что допуск ООО «Таежный» к участию в аукционе не привел к созданию для него преимущественных условий участия в торгах, к ограничению прав претендентов и участников торгов.

Несоблюдение организатором торгов - департаментом лесного комплекса Кемеровской области требований части 8.1 статьи 79 ЛК РФ привело (могло привести) к созданию для ООО «Таежный» преимущественных условий участия в торгах, препятствовало развитию конкуренции, ограничивало (могло ограничить) права претендентов и участников торгов - хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр МСП, желающих заключить договор купли-продажи лесных насаждений.

Действия департамента лесного комплекса Кемеровской области, выразившиеся в допуске к участию в аукционе по продаже права на заключение договора купли-продажи лесных насаждений ООО «Таежный», сведения о котором отсутствовали в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (извещение № 070916/1008798/01/01), вступают в противоречие с пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное, а также то, что по результатам торгов на право заключения договора купли-продажи лесных насаждений с победителем торгов указанный договор купли-продажи заключен, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 23/А-17.1-2017 о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать департамент лесного комплекса Кемеровской области (652700, Кемеровская область, г. Кемерово, ул. Мирная, 5) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции».
2. Предписание департаменту лесного комплекса Кемеровской области не выдавать.
3. Передать материалы дела № 23/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Кемеровской области в течение трех месяцев с момента вынесения решения.