

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОЯРСКОГО КРАЯ****ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ****Р Е Ш Е Н И Е**

17 февраля 2011 года

Дело № А33-16921/2010

Красноярск

Резолютивная часть решения объявлена 16 февраля 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 17 февраля 2011 года.

Арбитражный суд Красноярского края в составе судьи Раздобреевой И.А., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Краевого государственного автономного учреждения «Красноярское управление лесами» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю об оспаривании решения и предписания от 05.10.2010 № 143-16-10 третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора: Агентство государственного заказа Красноярского края; Агентство Лесной отрасли Красноярского края общество с ограниченной ответственностью «Саргарис»; общество с ограниченной ответственностью «Терминал «Шушенский»; общество с ограниченной ответственностью «Терминал «Ермаковский»; общество с ограниченной ответственностью «Сокол»; общество с ограниченной ответственностью «Гаалиотинк»; общество с ограниченной ответственностью «Сиблес»; общество с ограниченной ответственностью «Гальменстрой»; общество с ограниченной ответственностью «Ремстрой»; общество с ограниченной ответственностью АТП «ЕнисейТрансКомпани»; индивидуальный предприниматель Краснов В.А.; индивидуальный предприниматель Антонов О.Ю.; при участии в предварительном судебном заседании: от заявителя: Дударевой М.А. на основании доверенности от 11.01.2011, Деревягиной О.Е. на основании доверенности от 11.01.2011, от ответчика: Логинова Ф.В. на основании доверенности от 01.06.2010, Сергиенко И.А. на основании доверенности № 3 от 07.02.2011, при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Е.Я. Драчевой (до перерыва), секретарем судебного заседания М.В. Кяго (после перерыва)

установил:

Краевое государственное автономное учреждение «Красноярское управление лесами» (ОГРН 1022402465601, ИНН 2465022402) обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (ОГРН 1022402675965, ИНН 2466009115) об оспаривании решения и предписания от 05.10.2010 № 143-16-10.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (представители), в судебное заседание не явились, о времени и месте его проведения извещены надлежащим образом. В соответствии со статьей 156 Арбитражного процессуального

кодекса Российской Федерации дело рассматривается в отсутствие представителей третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора.

В судебном заседании представители заявителя требования поддержали, сослались на доводы, изложенные в заявлении.

Представители ответчика в судебном заседании заявленные требования не признали, сослались на доводы, изложенные в письменном отзыве на заявление.

В судебном заседании в соответствии со статьей 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации объявлялся перерыв с 10 час. 40 мин. 09.02.2011 до 16 час. 00 мин. 16.02.2011.

При рассмотрении дела установлены следующие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения спора.

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю поступило обращение заместителя начальника по экономической безопасности ГУВД по Красноярскому краю (вх. № 2044 от 19.02.2010) о необходимости проведения аналитического исследования документов, в том числе документов по проведению аукционов в 2009 году для заключения государственных контрактов «На право выполнения комплекса работ по охране защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений» на предмет согласованности действий между Агентством лесной отрасли Красноярского края, Агентством государственного заказа Красноярского края и Краевого государственного автономного учреждения «Красноярское управление лесами», повлекшие нарушение антимонопольного законодательства.

Анализ документов и сведений позволил сделать вывод о наличии в действиях Агентства лесной отрасли Красноярского края, Агентства государственного заказа Красноярского края и Краевого государственного автономного учреждения «Красноярское управление лесами» признаков нарушения, предусмотренного статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в согласованных действиях, направленных на ограничение доступа на товарный рынок и устранения с него иных хозяйствующих субъектов.

По данному факту Красноярским УФАС России на основании приказа от 12.05.2010 № 210 возбуждено дело № 143-16-10.

В ходе проверки антимонопольным органом проанализированы результаты семи торгов, проведенных в форме открытых аукционов (аукционы: №№ 173/09, 174/09, 257/09, 514/09, 518/09, 519/09, 520/09) на основании заказов, размещенных Агентством лесной отрасли Красноярского края.

Краевое государственное автономное учреждение «Красноярское управление лесами» являлось участником всех открытых аукционов и единственным участником, с которым были заключены государственные контракты.

Решением Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 05.10.2010 № 143-16-10 Агентство государственного заказа Красноярского края, Агентство лесной отрасли Красноярского края, КГАУ «Красноярское управление лесами» признаны нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения ограничивающих конкуренцию согласованных действий, выразившихся в следующем: в отсутствии в аукционной документации на проведение открытого аукциона данных о местоположении лесных насаждений (участковое лесничество, лесопарк, лесной квартал, лесотаксационный выдел), в которых планировались рубки и работы; размещение заказа единым лотом для всей территории лесничества; допуск к участию в торгах на основании одной заявки на все лоты, не содержащей сведений декларативного характера; в назначении четырех аукционов на конец года, а именно, на 30 декабря (аукционы № 514/09; 518/09; 519/09; 520/09); в участии в аукционе на основании недостоверной информации; в отсутствии кворума; в координации заказчиком торгов деятельности его участников; в отказе от проведения аукциона в нарушение срока, установленного законом; в

снижении цены до нуля и признании аукционов несостоявшимися, повлекшие ограничение доступа на товарный рынок и устранения с него хозяйствующих субъектов.

Предписанием № 143-16-10 от 05-10.2010 Краевому государственному автономному учреждению «Красноярское управление лесами» предписано совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с этой целью Краевому государственному автономному учреждению «Красноярское управление лесами» надлежит:

- не допускать фактов снижения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона не по «шкагам» сразу до 0. Срок исполнения - немедленно с момента получения настоящего предписания;

- не допускать фактов подачи одной заявки на все лоты. Срок исполнения - немедленно с момента получения настоящего предписания;

- не допускать фактов согласованных действий, если осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов. Срок исполнения - немедленно с момента получения настоящего предписания

Краевое государственное автономное учреждение «Красноярское управление лесами», считая указанные решение и предписание не соответствующими действующему законодательству и нарушающими его права и интересы, обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением о признании решения и предписания незаконными.

Исследовав и оценив представленные доказательства, доводы лиц, участвующих в деле, арбитражный суд пришел к следующим выводам.

Из содержания статей 198, 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) следует, что для признания оспариваемого ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными, суд должен установить наличие одновременно двух условий:

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту,

- оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

При этом, исходя из правил распределения бремени доказывания, установленных статьями 65, 198, 200 АПК РФ, обязанность доказывания факта нарушения своих прав и законных интересов возлагается на заявителя.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом, экономической деятельности.

Согласно части 3 статьи 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

Согласно статье 82 Лесного кодекса к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации относятся владение, пользование, распоряжение лесными участками, находящимися в собственности субъектов Российской Федерации.

В соответствии со статьей 19 Лесного кодекса РФ мероприятия по охране, защите, воспроизводству лесов осуществляются органами государственной власти, органами местного самоуправления в пределах их полномочий, определенных в соответствии со статьями 81-84 настоящего Кодекса, или использующими леса в соответствии с Лесным Кодексом лицами.

В случаях, если осуществление мероприятий по охране, защите, воспроизводству лесов, расположенных на землях, находящихся в государственной или муниципальной собственности, не возложено на лиц, использующих леса, органы государственной власти, органы местного самоуправления размещают заказы на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Положением об особенностях размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключению договоров, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2007 г. № 418 предусмотрено, что размещение государственного или муниципального заказа на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов, расположенных на землях, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется в случаях, если реализация мероприятий по охране, защите и воспроизводству лесов не возложена в установленном лесным законодательством порядке, на граждан и юридических лиц.

Заказчиками выступают органы исполнительной власти субъектов РФ или органы местного самоуправления - в отношении лесов, расположенных на землях, находящихся соответственно в собственности субъектов РФ или в собственности муниципальных образований.

Органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в сфере лесных отношений по Красноярскому краю в Сибирском федеральном округе является Агентство лесной отрасли Красноярского края. В его ведении находятся леса, расположенные на землях лесного фонда, площадью 158691031 га, или 96,8% общей площади лесов края.

В соответствии с Положением «Об Агентстве лесной отрасли Красноярского края», утвержденным Постановлением Правительства Красноярского края от 01.08.2008 № 18-п в редакции Постановления Правительства Красноярского края от 27.02.2010 № 88-п Агентство лесной отрасли Красноярского края является органом исполнительной власти Красноярского края, который оказывает государственные услуги, управляет и распоряжается государственной собственностью в области лесных отношений на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, Устава края, законов края, правовых актов Губернатора края и Правительства края, а также правовых актов министерства природных ресурсов и лесного комплекса края.

В соответствии с Положением «Об Агентстве государственного заказа Красноярского края», Агентство государственного заказа Красноярского края является органом исполнительной власти Красноярского края, который оказывает государственные услуги, управляет государственной собственностью в сфере формирования государственного заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг и размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, Устава края, законов края, правовых актов Губернатора края и Правительства края, а также правовых актов министерства экономики и регионального развития края.

Задачей Агентства является, в том числе, осуществление функций уполномоченного органа исполнительной власти края по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных заказчиков края в случаях, установленных действующим законодательством.

КГАУ «Красноярсклес» создано путем изменения типа краевого государственного учреждения «Красноярское управление лесами», на основании распоряжения Совета администрации Красноярского края от 11.01.2008 № 8-р.

Автономное учреждение находится в ведомственном подчинении Агентства лесной отрасли Красноярского края, имеет 61 филиал, которые действуют на основании Положений, утверждаемых автономным учреждением. Целями деятельности автономного учреждения являются осуществление работ, оказание услуг в целях реализации полномочий собственника лесных участков, находящихся в собственности Красноярского края в пределах, установленных лесным законодательством, а также осуществление мероприятий по охране, защите, воспроизводству лесов в пределах полномочий, определенных в соответствии со статьями 81-84 Лесного кодекса Российской Федерации.

Как следует из материалов дела, КГАУ «Красноярсклес» являлось участником всех открытых аукционов в 2009 году на право выполнения комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений и единственным участником, с которым были заключены 86 государственных контрактов.

КГАУ «Красноярсклес» является единственным предприятием лесного сектора, имеющим филиалы во всех лесничествах Красноярского края.

Анализ документов по проведению торгов в 2009 году в форме открытых аукционов позволяет сделать вывод о том, что имели место действия заказчика, уполномоченного органа, КГАУ «Красноярсклес», направленные на недопущение, ограничение, устранение конкуренции, что в свою очередь повлекло отсутствие состязательности между участниками торгов и, как следствие, заключение государственных контрактов на бесконкурсной основе по неизменной начальной максимальной цене контракта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

При этом под товарным рынком понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи обмена или иного введения в оборот, а под товарным рынком - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность или целесообразность отсутствует за ее пределами (статья 4 Закона «О защите конкуренции»).

Государственные контракты на выполнение комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений заключаются в соответствии со статьей 19 Лесного кодекса РФ, Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2007 г. № 418 и относятся к сфере товарного рынка по выполнению работ по охране, защите, воспроизводству лесов, который должен являться равнодоступными для любых его участников.

Антимонопольным органом установлено и материалами дела подтверждено, что согласованные действия между Агентством лесной отрасли Красноярского края, Агентством государственного заказа Красноярского края и КГАУ «Красноярсклес», которые привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, выразились в следующем.

1. Размещение заказа единым лотом для всей территории лесничества, создавшее преимущественные условия для участия в конкурсе для КГАУ «Красноярсклес» - единственного предприятия лесного сектора, имеющего филиалы во всех лесничествах Красноярского края и располагающего информацией о фактических объемах работ.

Укрупнение лота до лесничества, которое географически совпадает с границами муниципального района и составляет огромную территорию, с большим объемом работ по охране, защите и воспроизводству лесов, который может быть осуществлен только крупным хозяйствующим субъектом, имеющим мощную производственную базу и разветвленную сеть филиалов и, соответственно, ограничивает круг потенциальных участников.

Агентством лесной отрасли Красноярского края умышленно, в интересах КГАУ «Красноярсклес», укрупнялись лоты аукциона на проведение по охране, защите и воспроизводству лесов до лесничества, что позволяло последнему безальтернативно получать доступ к проведению работ за бюджетные средства и получать доход, в том числе за реализацию древесины.

2. Отсутствие в аукционной документации на проведение открытого аукциона данных о местоположении лесных насаждений (участковое лесничество, лесопарк, лесной квартал, лесотаксационный выдел), в которых планировалось проведение работ и рубок.

Согласно пункту 7 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2007 г. № 418 при размещении заказа с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины заключается договор, в котором содержатся элементы государственного или муниципального контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и договора купли-продажи лесных насаждений. При заключении указанного договора помимо условий государственного или муниципального контракта, предусмотренных Законом № 94-ФЗ, указываются:

а) местоположение лесных насаждений (лесничество, лесопарк, лесной квартал, лесотаксационный выдел), где планируется вырубка лесных насаждений;

б) предельный объем заготовки древесины;

в) стоимость (цена) подлежащих выполнению работ по охране, защите и воспроизводству лесов, установленная по результатам проведенного конкурса или аукциона, а также плата за заготовку древесины, размер которой определяется в соответствии со статьей 76 Лесного кодекса Российской Федерации на основании предельного объема заготовки древесины и ставок платы за заготовленную древесину.

В нарушение приведенных норм в аукционной документации на проведение открытого аукциона был указан лишь предельный объем заготовки древесины.

Учитывая, что контракт на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов заключался с условием одновременной продажи лесных насаждений, отсутствие необходимой информации о продаваемых лесных насаждениях, без которой невозможно оценить экономическую эффективность контракта, также повлияло на подачу всего одной заявки от КГАУ «Красноярсклес» на участие в аукционе по части лотов.

Данные обстоятельства подтверждаются также объяснениями консультанта отдела лесной промышленности и государственного заказа Агентства лесной отрасли Красноярского края - Мурашкина Максима Валерьевича, в обязанности которого входит подготовка документации для проведения аукциона на размещение государственного заказа по охране, защите и воспроизводству лесов, являющегося членом аукционной комиссии, о том, что аукционная документация формируется на основании проектов технических заданий, поступающих из лесничеств Красноярского края; техническое задание содержит только объемы, сроки и стоимость проведения работ; договор купли-продажи заключается между Агентством лесной отрасли и победителем аукциона после проведения отводов лесосек, на которых, согласно лесохозяйственного регламента, запланировано проведение работ.

Вместе с тем, КГАУ «Красноярсклес» располагает всей информацией, необходимой для принятия решения об участии в аукционе, т.к. непосредственно принимает участие в отводе лесосек, результат которых ложится в основу формирования технического задания. Данные

обстоятельства подтверждаются письмами Агентства лесной отрасли Красноярского края, адресованными руководителю КГАУ «Красноярсклес» (исх. № 20/Л-8214 от 17.11.2009; вх. № 2884 от 28.09.2009, исх. № 15 от 25.01.2010).

Большой объем работ по выполнению государственного заказа, а также отсутствие необходимых данных для принятия хозяйствующими субъектами решения об участии в открытом аукционе, привело к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, сокращению круга потенциальных участников открытого аукциона до одного участника - КГАУ «Красноярсклес».

3. В допуске к участию в аукционе на основании одной заявки, представленной Краевым государственным автономным учреждением «Красноярское управление лесами» на участие в аукционе на все лоты.

Вместе с тем, пунктом 2.1 статьи 10 Федерального Закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» предусмотрено, что при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации, об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт.

Аналогичные положения содержатся также в части 5 статьи 35 Закона № 94-ФЗ о том, что участник размещения заказа вправе подать только одну заявку в отношении каждого предмета аукциона (лота).

Согласно письму Министерства экономического развития от 22.08.2008 № Д05-3506 заявка на участие в аукционе, поданная не в отношении одного лота, а на участие в нескольких лотах одного аукциона, должна быть отклонена аукционной комиссией как несоответствующая положениям Закона.

Однако, вопреки требованиям закона о необходимости подавать заявку на каждый лот аукциона, КГАУ «Красноярсклес» было допущено к участию во всех торгах.

4. В двух случаях по аукционам № 174/09 и № 514/09, когда имело место наличие, нескольких участников аукциона, которые явились и желали принимать участие в аукционе (реальное соперничество), аукционы не состоялись по причине отсутствия кворума и были перенесены на поздний срок. В последствие государственные контракты на данные лоты были заключены с КГАУ «Красноярсклес». Вместе с тем, в соответствии с пунктом 6.3.2. Положения об аукционной комиссии, утвержденного Приказом Агентства государственного заказа Красноярского края от 11 января 2009 г. № 05-п члены аукционной комиссии обязаны лично присутствовать на заседаниях аукционной комиссии и на аукционе, что свидетельствует о нарушении регламента проведения аукциона.

Данные обстоятельства подтверждаются объяснениями от 08 мая 2010 года директора ООО «Гаалиотинку» Завалищева Виталия Гавриловича, согласно которым на аукционе он встретил в холле других участников и представителя КГАУ «Красноярсклес», который предложил всем уйти с аукциона, либо он будет вынужден обращаться к руководителю для отмены аукциона. Позднее присоединился еще один представитель «Красноярсклес» и пояснил, что у него указание опускать цену до нуля. В последствие выпла представитель уполномоченного органа Колесник Л.Ю. и сообщила, что аукцион не состоится по причине отсутствия кворума и всем необходимо разойтись.

Вышеуказанные обстоятельства позволили Завалищеву В.Г. и другим участникам сделать вывод о наличии между организатором торгов (Агентством государственного заказа), заказчиком (Агентством лесной отрасли Красноярского края) и КГАУ «Красноярсклес» сговора и о том, что дальнейшее участие в аукционах бессмысленно.

5. В неправомерности признания аукционов несостоявшимися при снижении цены до нуля по 3 открытым аукционам (аукцион № 173/09; 257/09; 514/09).

Инициатором снижения цены до нуля по лотам 8, 9, 11 аукциона № 173/09; по лотам 1, 2, 4, 8 аукциона № 257/09 являлся КГАУ «Красноярское управление лесами», в результате чего аукционы были признаны несостоявшимися со ссылкой на пункт 8.8 Положения об аукционной комиссии, утвержденного Приказом агентства государственного заказа Красноярского края от 11.01.2009 года № 05-п.

Однако, в последствии данные лоты были включены в государственные контракты, заключенные 21 сентября 2009 года без проведения аукциона и без согласования с уполномоченным органом исполнительной власти с единственным участником КГАУ «Красноярсклес» по цене в 1000 раз меньше, чем установлено в аукционной документации.

Данные контракты заключены в нарушение Лесного кодекса РФ, Постановления Правительства РФ от 30 июня 2007 г. № 418, Приказа № 124 от 03 мая 2006 года Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации.

Заключение вышеуказанных государственных контрактов предполагало обеспечение доступа КГАУ «Красноярское управление лесами» на товарный рынок на выполнение комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений, вне конкуренции. Тем самым доступ иных хозяйствующих субъектов на данный рынок был ограничен, что свидетельствует о совершении действий Агентством лесной отрасли Красноярского края, КГАУ «Красноярское управление лесами», которые подпадают под запрет, установленный пунктом 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Таким образом, данные государственные контракты заключены без обеспечения возможности равного доступа всех участников товарного рынка, что противоречит пункту 4 статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 4 статьи 37 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, на «шаг аукциона». В соответствии с частью 5 статьи 37 вышеуказанного закона «шаг аукциона» устанавливается в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона.

Однако, представленные протоколы не содержат сведения о постепенном снижении цены контракта и указывают на снижение цены участниками аукциона сразу на 100%, что свидетельствует о нарушении процедуры проведения аукциона.

6. В отказе от проведения аукциона № 174/09 в нарушение срока, установленного законом по причине неправильного указания в аукционной документации сроков выполнения работ, отсутствия поступления средств (субвенций) из федерального бюджета, а также того, что суммы субвенций на финансирование указанных работ будут уменьшены на 50%.

В соответствии с частью 4 статьи 33 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» заказчик вправе отказаться от проведения открытого аукциона не позднее, чем за десять дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе.

Учитывая, что отказ от проведения аукциона в указанной ситуации фактически направлен за 1 день до проведения аукциона после вскрытия заявок, их рассмотрения, данный отказ неправомерен.

Неправомерность отказа подтверждается также тем обстоятельством, что информационное письмо о том, что суммы субвенций на финансирование указанных работ будут уменьшены на 50% направлено в феврале за 5 месяцев до проведения аукциона. Кроме этого, данным письмом рекомендовано в срок не позднее 20 февраля 2009 года направить в Рослесхоз предложения с уточненными расчетами и обоснованиями расходов, что свидетельствует

о том, что на момент проведения и размещения аукциона заказчик располагал сведениями о поступлении денежных средств.

7. Согласно части 1 статьи 36 Закона № 94-ФЗ аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Закона № 94-ФЗ.

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе.

Однако, заявка не содержала сведений декларативного характера: об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков; не нахождении в процессе банкротства; не нахождении в процессе ликвидации, о том, что деятельность не приостановлена; отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня.

Кроме того, КГАУ «Красноярсклес» не было представлено никаких документов, подтверждающих данные обстоятельства, вместе с тем, имелась значительная задолженность КГАУ «Красноярсклес» перед Агентством лесной отрасли Красноярского края (3430814, 8 руб.), что подтверждается судебным актом по делу № А33-3646/2009, что подтверждает также тот факт, что представленная заявка КГАУ «Красноярсклес» содержала недостоверную информацию об отсутствии участия в судебных и арбитражных процессах за последние три года.

Учитывая, что членами аукционной комиссии являлись, в том числе работники Агентства лесной отрасли Красноярского края, им было известно о наличии задолженности и представлении недостоверной информации, однако в допуске к участию в аукционе КГАУ «Красноярсклес» отказано не было.

8. В соответствии с пунктом 8.1. Приказа Агентства государственного заказа Красноярского края от 11 января 2009 г. № 05-п «Об утверждении положения об аукционной комиссии» секретарь аукционной комиссии, в случае если он утвержден решением Уполномоченного органа, или уполномоченный Председателем (Заместителем Председателя в отсутствие Председателя) член аукционной комиссии не позднее, чем за три рабочих дня до дня проведения заседания аукционной комиссии уведомляет членов аукционной комиссии о дне, времени и месте проведения заседания аукционной комиссии.

Как следует из материалов дела, между рассмотрением заявок и проведением аукциона по аукциону № 173/09; 174/09 интервал составил 1 сутки.

Данные обстоятельства свидетельствуют о нарушении регламента, в части нарушения сроков уведомления.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии антиконкурентной системы, в результате действия которой произошла монополизация рынка работ по охране, защите и воспроизводству лесов, создано преимущество отдельно взятому хозяйствующему субъекту, что является прямым нарушением антимонопольного законодательства, влечет значительные неоправданные затраты и потери бюджетных средств, а также причиняет вред публичным интересам.

Вред публичным правам и интересам, то есть посягательство на правопорядок в сфере конкуренции, определяется через категории недопущения, ограничения или устранения конкуренции, либо через категорию «вред конкуренции».

Недопущение конкуренции - это такая ситуация, при которой исключается возможность конкуренции; ограничение конкуренции - когда существенно снижается возможность конкуренции, устранение конкуренции - когда устраняется ее возможность, вплоть до нуля.

При осуществлении уполномоченным органом - Агентством государственного заказа Красноярского края своих функций по проведению конкурсов и аукционов по размещению

государственных заказов, Агентство лесной отрасли обеспечивает соответствующим объемом работ и, соответственно, финансовыми ресурсами (средствами федерального бюджета – субвенциями) подведомственное ему предприятие КГАУ «Красноярсклес», а в свою очередь КГАУ «Красноярсклес» получает соответствующий объем работ и, соответственно, доход на неконкурентной основе.

Лес приобретался КГАУ «Красноярсклес» по аукционной минимальной цене, равной плате за заготовку древесины, определяемой в соответствии со статьей 76 Лесного кодекса Российской Федерации, а реализовывался по цене, превышающей аукционную, другим хозяйствующим субъектам, что предоставляло возможность КГАУ «Красноярсклес» получать значительную прибыль.

Между КГАУ «Красноярсклес» и Агентством лесной отрасли Красноярского края было заключено 86 государственных контрактов, в рамках исполнения которых КГАУ «Красноярсклес» было получено 93 537 631,55 руб.

На основании государственных контрактов (Агентством лесной отрасли) были заключены 174 договора купли-продажи лесных насаждений. Предметом представленных договоров купли-продажи лесных насаждений являлись лесные насаждения для заготовки древесины на лесном участке в указанных границах. Покупатель КГАУ «Красноярсклес» по договорам должен был произвести заготовку древесины в определенном объеме.

На основании каждого договора купли-продажи лесных насаждений директорами филиалов КГАУ «Красноярсклес» были заключены договоры купли-продажи у пня и безвозмездной разработки лесосеки с третьими лицами. Предметом вышеуказанных договоров являлась передача древесины у пня и безвозмездная разработка лесосеки (трелевка, обрубка сучьев, раскряжевка, вывоз древесины, очистка лесосек от порубочных остатков).

На момент рассмотрения дела все государственные контракты, заключенные сторонами исполнены в полном объеме (работы выполнены, денежные средства выплачены).

Действия Агентства лесной отрасли Красноярского края, КГАУ «Красноярсклес» и Агентства государственного заказа Красноярского края свидетельствуют о наличии согласованных действий, направленных на ограничение доступа на товарный рынок выполнения комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов, которые квалифицируются по статье 16 Федерального закона «О защите конкуренции».

При этом непосредственно заявителем были совершены следующие согласованные действия, направленные на ограничение доступа на товарный рынок выполнения комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов: подача одной заявки на все лоты, отсутствие в заявке сведений декларативного характера, участие в конкурсе на основании недостоверной информации, снижение цены лота до нуля.

В оспариваемом решении антимонопольный орган указал заявителю на необходимость совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно, на недопущение фактов снижения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона не по «шагам» сразу до нуля, на недопущение фактов подачи одной заявки на все лоты, на недопущение фактов согласованных действий, если осуществление согласованных действий приводит или может привести к недопущению, ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов. Аналогичные требования предъявлены заявителю в предписании № 143-16-10 от 05.10.2010.

В остальной части решение вынесено в отношении иных субъектов, участников согласованных действий, направленных на ограничение доступа на товарный рынок выполнения комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов, а именно, Агентства лесной отрасли Красноярского края и Агентства государственного заказа Красноярского края, не влияет на права и обязанности КГАУ «Красноярсклес», в связи с чем требования заявителя о признании оспариваемого решения недействительным в полном объеме несостоятельны также и по этой причине.

Суд считает не влияющим на ограничение конкуренции факт назначение четырех аукционов на конец года, а именно, на 30 декабря (аукционы № 514/09; 518/09; 519/09; 520/09).

Указанный день являлся рабочим днем, не был предпраздничным. Местонахождение участников указанных аукционов (п. Большая Мурта, г. Шарыпово, г. Железногорск) позволяло им в течение одного дня явиться для участия в аукционе и вернуться обратно к месту нахождения, в связи с чем вывод ответчика о том, что иногородние участники в связи с назначением аукциона на 30 декабря поставлены в неравные условия с участником КГАУ «Красноярсклес», не соответствует действительности.

Однако, данное обстоятельство не влияет на законность оспариваемого решения в связи с установлением антимонопольным органом достаточных данных, свидетельствующих о наличии между Агентством лесной отрасли Красноярского края, Агентством государственного заказа Красноярского края и заявителем по делу согласованных действий, направленных на ограничение доступа на товарный рынок выполнения комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов.

Таким образом, оспариваемое решение, а также выданное заявителю предписание не противоречат действующему законодательству, не нарушают права и законные интересы Краевого государственного автономного учреждения «Красноярское управление лесами», в связи с чем требования заявителя удовлетворению не подлежат.

Согласно части 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Красноярского края

РЕШИЛ:

Отказать в удовлетворении заявления Краевого государственного автономного учреждения «Красноярское управление лесами» (ОГРН 1022402465601, ИНН 2465022402) о признании незаконными решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 05.10.2010 по делу № 143-16-10.

Проверено на соответствие Федеральному закону «О защите конкуренции».

Настоящее решение может быть обжаловано в течение месяца после его принятия путем подачи апелляционной жалобы в Третий арбитражный апелляционный суд.

Апелляционная жалоба подается через Арбитражный суд Красноярского края.

Судья

Раздобреева И.А.