

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного
законодательства № 02-15

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 30 июня 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено 14 июля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии <...>, заместителя руководителя – начальника отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий Смоленского УФАС России; членов Комиссии: <...>, начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России; <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

в присутствии <...>, представителя Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области (доверенность от 02.06.2015, паспорт);

с участием <...>, ведущего специалиста Аппарата Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Смоленской области (удостоверение № 2-2014),

рассмотрев дело № 02-15 по признакам нарушения Советом депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России через форму обратной связи на сайте Управления, а позднее из ФАС России, поступило обращение <...> о наличии в решении Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области от 29.01.2015 №1 «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области» признаков нарушения

антимонопольного законодательства.

Обжалуемым решением Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области, копия которого представлена Администрацией муниципального образования «Дорогобужский район» Смоленской области по запросу Смоленского УФАС России от 27.02.2015 № 507/03, утверждено Положение о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области.

Разделом 6 данного Положения утвержден порядок предоставления субъектам торговли права на размещение нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети.

Согласно пункту 6.1 Положения, размещение нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети осуществляется на конкурсной основе после утверждения схемы размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области.

Пунктом 6.4 Положения установлено, что организатором конкурса выступает Администрация муниципального образования «Дорогобужский район» Смоленской области (далее – организатор).

В соответствии с пунктом 6.6. Положения, извещение о проведении конкурса Организатор или Конкурсная комиссия предоставляет для публикации в газету «Край Дорогобужский» и размещает на официальном сайте муниципального образования «Дорогобужский район» Смоленской области не менее чем за 30 календарных дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Извещение должно содержать следующие обязательные сведения:

- наименование, местонахождение, почтовые адреса и адреса электронной почты, номера контактных телефонов Организатора конкурса и Конкурсной комиссии;
- решение Организатора конкурса о проведении конкурса, предметом которого является право на размещение нестационарного торгового объекта;
- дата, время и место вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- срок и место подачи документов для участия в конкурсе;
- предметы конкурса (лоты) с указанием их номеров и местонахождения;
- размер платы за право размещения нестационарного специализированного торгового объекта;
- условия и сроки заключения договора на право размещения нестационарного торгового объекта и его специализации.

Согласно пункту 6.11. Положения, в конкурсе могут принимать участие любые юридические лица независимо от организационно-правовой формы, а также

индивидуальные предприниматели, основным видом деятельности которых является осуществление розничной торговли.

В соответствии с пунктом 6.15 Положения, Конкурсная документация разрабатывается Организатором конкурса и содержит критерии оценки предложений о функциональных и качественных характеристиках оказываемых услуг (Приложение № 2 к Положению).

Приложением №2 к Положению заказчиком, с целью определения победителя, установлены конкурсные условия, а именно:

- архитектурные. Рисунок, эскиз, фотография, дизайн-проект нестационарного торгового (утвержденного архитектурного решения органами самоуправления), эскиз вывески с указанием наименования и юридического адреса организации, режима работы объекта;

- ассортимент (специализация). Разнообразие и востребованность у населения реализуемой продукции.

Критерием оценки поданных заявок является соответствие представленных в них документов и сведений конкурсным условиям:

- архитектурным - при проведении конкурса на размещение павильонов или киосков к участию в конкурсе допускаются только павильоны и киоски, соответствующие архитектурному решению и Паспорту нестационарного специализированного торгового объекта. Благоустройство прилегающей территории - дополнительное озеленение, установка газонов и цветников.

При соответствии участника торгов данному критерию ему присваивается один балл;

- ассортименту (специализации) - соответствие критерию подтверждается накладными, счетами-фактуры; договорами, заключенными с поставщиками, с приложением ассортиментной матрицы.

При соответствии участника торгов данному критерию ему так же присваивается один балл.

Пунктом 6.16 Положения утвержден перечень документов, представляемых заявителем и необходимых для участия в конкурсе:

а) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника открытого конкурса, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) выписка из единого государственного реестра юридических лиц или засвидетельствованная в нотариальном порядке копия такой выписки (для юридического лица), выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или засвидетельствованная в нотариальном

порядке копия такой выписки (для индивидуального предпринимателя), которые получены не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса, копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника открытого конкурса - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которыми такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника открытого конкурса без доверенности (далее в настоящей статье - руководитель));

г) документы, подтверждающие соответствие участника открытого конкурса требованиям к участникам конкурса, установленным заказчиком в конкурсной документации;

д) копии учредительных документов участника открытого конкурса (для юридического лица);

е) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации;

ж) документы, подтверждающие право участника открытого конкурса на получение преимуществ в соответствии со статьями 28 и 29 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», или заверенные копии таких документов;

з) документы, подтверждающие соответствие участника открытого конкурса и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в конкурсной документации в соответствии со статьей 14 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», или заверенные копии таких документов;

и) декларация о принадлежности участника открытого конкурса к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Организатор проверяет комплектность и оформление представленных документов, их соответствие требованиям, установленным настоящим Положением, готовит заключение по каждой Заявке и направляет в Конкурсную комиссию для

рассмотрения.

Пунктом 6.17. Положения установлены требования к оформлению заявок на участие в конкурсе:

-требования к описанию оказываемых услуг устанавливаются конкурсной комиссией;

-при описании условий и предложений участников конкурса по исполнению договора аренды должны приниматься общепринятые обозначения и наименования в соответствии с требованиями действующих нормативных правовых актов;

-сведения, которые содержатся в заявках участников конкурса, не должны допускать двусмысленных толкований;

- все документы должны быть прошиты, скреплены печатью, заверены подписью руководителя юридического лица или прошиты и заверены подписью индивидуального предпринимателя и иметь сквозную нумерацию страниц.

-верность копий документов, представляемых в составе заявки на участие в конкурсе, должна быть подтверждена печатью и подписью руководителя юридического лица или подписью индивидуального предпринимателя. Факсимильные подписи не допускаются;

-все экземпляры заявки должны быть четко напечатаны. Подчистки и исправления не допускаются, за исключением исправлений, скрепленных печатью и заверенных подписью руководителя юридического лица или заверенных подписью индивидуального предпринимателя;

-документы, указанные в п.6.15. представляемые участниками конкурса в составе заявки на участие в конкурсе, должны быть заполнены по всем пунктам.

Согласно пункту 6.21 Положения, срок рассмотрения заявок на участие в конкурсе не может превышать 20 рабочих дней со дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 6.22 Положения, на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе Конкурсной комиссией принимается решение о допуске к участию заявителя в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе.

Пунктом 6.23 Положения установлено, что участнику конкурса отказывается в допуске к участию в конкурсе в случае: непредставления определенных конкурсной документацией документов, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике конкурса; представления недостоверных данных или поддельных документов; несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации; неисполнения требований, предъявляемых к оформлению документации.

В ходе анализа Положения установлено, что приведенные в Приложении № 2 к Положению условия конкурсного отбора, используемые для оценки заявок участников торгов, не позволяют заинтересованным лицам получить

представление о порядке подсчета баллов по каждому из условий, а именно: оценивается ли каждый из представленных участником конкурса подтверждающий документ в один балл, либо один балл присуждается при наличии всех предусмотренных условиями документов. Также заказчиком не определены критерии выбора победителя торгов, например, в случае, если все участники набрали одинаковое количество баллов, что в свою очередь делает торги непрозрачными и может привести к необоснованному выбору победителя, и как следствие недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Кроме того, среди документов, представляемых заявителем в составе заявки, и необходимых для участия в конкурсе согласно подпунктам «ж», «з», «и» пункта 6.16 Положения, участнику конкурса необходимо представить документы, характерные при осуществлении закупок для обеспечения государственных, муниципальных нужд.

Так, согласно части 1 статьи 28 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы, являющимся участниками закупок, предоставляются преимущества, указанные в части 2 данной статьи.

В соответствии с частью 1 статьи 29 Закона о контрактной системе организациям инвалидов, являющимся участниками закупок, предоставляются преимущества, указанные в части 3 данной статьи.

Согласно части 3 статьи 30 Закона о контрактной системе, участие субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в закупках, при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в части 1 данной статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Требование о предоставлении данных документов является излишним и не обоснованным для предмета торгов (право на размещение нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети).

Таким образом, в результате анализа, установлено, что Положение о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение, утвержденное Решением Совета депутатов от 27.04.2015 №8 содержит нормы, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного Смоленским УФАС России 19.05.2015 приказом № 28 возбуждено дело № 02-15 по признакам нарушения Советом депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской

области требований части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

На заседании Комиссии представитель Ответчика представила письменные пояснения по делу (вх.№ 1220/03 от 04.06.2015) (приобщены к материалам дела) согласно которым «пункт 6.15. Положения содержит указание на то, что «конкурсная документация разрабатывается организатором конкурса и содержит критерии оценки предложений о функциональных и качественных характеристиках оказываемых услуг (Приложение № 2 к Положению на право размещения нестационарного торгового объекта)» и не содержит каких-либо требований о предоставлении документов, предусмотренных подпунктами «ж», «з», «и».

Пункт 6.16. Положения, в том числе подпункт «б» изложен в соответствии со ст.51 Закона о контрактной системе.

Приложение 2 к Положению содержит критерии оценки конкурсной документации на право размещения нестационарного объекта мелкорозничной и торговой сети, установленные произвольно.

Положение № 2 к Положению содержит два критерия оценки предложений участников конкурса. По каждому из критериев возможно получить максимально по одному баллу, в сумме по всем критериям – максимально два балла.

По первому критерию необходимо предоставить два документа – паспорт нестационарного специализированного объекта и эскиз/рисунок/фотографию и тому подобное нестационарного торгового объекта.

По второму критерию необходимо предоставить документы, подтверждающие осуществление торговой деятельности с указанием ассортимента товаров».

Устно представитель Ответчика согласилась с выводами Комиссии о том, что Положение о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение (утверждено Решением Совета депутатов Дорогобужского городского поселения от 27.04.2015 № 8) содержит излишние требования о предоставлении в составе заявок на участие в конкурсе документов, предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), регулирующим правоотношения между организатором и участниками торгов при проведении конкурсных процедур в иной сфере деятельности и данное Положение не содержит порядка оценки предложений участников конкурса, а также.

Определением от 08.06.2015 № 1725/03 рассмотрение дела отложено. Совету депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области предложено представить следующие документы и

информацию:

- о дате и месте опубликования, в том числе с указанием адреса публикации в сети Интернет (в случае, если такое опубликование осуществлялось в Интернете) решения Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области от 29.01.2015 № 1 «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области» в редакции решения от 27.04.2015 № 8. Указать дату вступления в законную силу правового акта в редакции от 27.04.2015;

- правовое обоснование установления требований к заявителям о предоставлении для участия в торгах документов, указанных в подпунктах «е», «ж», «з», «и» пункта 6.16 Положения. С какой целью они установлены и как связаны с предметом проводимого конкурса данные требования;

- о том, проводились ли Администрацией муниципального образования «Дорогобужский район» Смоленской области торги после внесения в решение Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области от 29.01.2015 № 1 изменений от 27.04.2015;

- о порядке подсчета баллов по каждому из критериев установленных Приложением № 2 к Положению;

- о наличии схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области с указанием сведений о том, кем и когда утверждена данная схема.

Рассмотрение дела возобновлено 30.06.2015.

Письмом в адрес Смоленского УФАС России (поступило 26.06.2015 вх.№ 97/03) (приобщено к материалам дела) Ответчик на поставленные вопросы пояснил следующее:

1. Решение Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области от 29.01.2015 № 1 «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение» в редакции решения от 27.04.2015 № 8 опубликовано в газете «Край Дорогобужский» от 30.04.2015 № 16 и вступило в силу с даты его опубликования.

2. Пункт 6.16. Положения, в том числе подпункты «е», «ж», «з», «и», включены в текст Положения без достаточных правовых оснований. Содержание пункта 6.16 изложено в соответствии со ст.51 Закона о закупках, который не применим к отношениям по размещению нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг.

3. После разработки и утверждения Положения 29.01.2015 торги (конкурсы) на право размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети Администрацией муниципального образования «Дорогобужский район» Смоленской области не проводились.

4. Приложением № 2 к Положению порядок подсчета баллов по каждому из критериев не конкретизирован.

5. Схема размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области была утверждена Постановлением Администрации муниципального образования «Дорогобужский район» Смоленской области от 28.04.2014 № 274 сроком до 01.05.2015. Схема на новый срок в настоящее время находится в стадии разработки.

В данном письме Ответчик сообщил, что решение Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области от 29.01.2015 № 1 признано утратившим силу решением Совета депутатов от 22.06.2015 № 19, вступившим в силу со дня его принятия.

В ходе рассмотрения дела Совет депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области представил доказательства добровольного устранения нарушения закона о защите конкуренции – решение от 22.06.2015 № 19 «О признании решения Совета депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области от 29.01.2015 №1 «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение Дорогобужского района Смоленской области» утратившим силу».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Совета Депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в утверждении им своим Решением от 27.04.2015 № 8 новой редакции Положения о порядке размещения нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети, общественного питания, оказания бытовых услуг и прочих услуг на территории муниципального образования Дорогобужское городское поселение, содержащего нормы, которые могут привести к

недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Прекратить рассмотрение дела № 02-15 в отношении Совета Депутатов Дорогобужского городского поселения Дорогобужского района Смоленской области, связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства, предписание не выдавать

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>

_____ <...>

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