

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ  
ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«12» ноября 2021 года  
Калининград

г.

В связи с наличием в действиях Окружного Совета депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (ИНН 3918009186, 238530, Калининградская область, г. Зеленоградск ул. Ленина д. 20), выразившихся в утверждении решением от 19.03.2014 № 253 Положения «О порядке организации и предоставления мест для размещения объектов мелкорозничной торговли, остановочных комплексов и оказания услуг» (с изменениями и дополнениями, внесенными решением Окружного совета депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ» от 28.11.2018 № 262), пунктом 3.34 которого установлен необъективный порядок оценки конкурсных предложений участников конкурса по продаже права на заключение договора на размещение нестационарных торговых объектов, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости **в срок до 11 февраля 2022 года** прекращения указанного действия путем приведения решения от 19.03.2014 № 253 «Об утверждении Положения «О порядке организации и предоставления мест для размещения объектов мелкорозничной торговли, остановочных комплексов и оказания услуг» в соответствие с нормами Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления объективного порядка оценки конкурсных предложений участников конкурса по продаже права на заключение договора на размещение нестационарных торговых объектов по критериям № 3, 4, исключающего субъективный подход членов конкурсной комиссии при оценке конкурсных предложений.

О выполнении предупреждения сообщить в Калининградское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

**Примечание:** При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение

антимонопольного законодательства в связи с его устранением (часть 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (часть 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Руководитель

### **Доводы антимонопольного органа**

Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговой деятельности) регулирует отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о торговой деятельности органы местного самоуправления вправе издавать муниципальные правовые акты по вопросам, связанным с созданием условий для обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли, в случаях и в пределах, которые предусмотрены Законом о торговой деятельности, другими федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, законами субъектов Российской Федерации.

Частью 1 статьи 10 Закона о торговой деятельности предусмотрено, что размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (часть 3 статьи 10 Закона о торговой деятельности).

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В качестве организатора торгов могут выступать собственник вещи, обладатель иного имущественного права на нее, другое лицо, имеющее интерес в заключении договора с тем, кто выиграет торги, а также лицо, действующее на основании договора с указанными лицами и выступающее от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом (нотариус, специализированная организация и др.).

Согласно пункту 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

Решением городского Совета депутатов муниципального образования «Зеленоградское городское поселение» от 19.03.2014 № 253 (с изменениями и дополнениями, внесенными решением Окружного совета депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ» от 28.11.2018 № 262) утверждено положение «О порядке организации и предоставления мест для размещения объектов мелкорозничной торговли, остановочных комплексов и оказания услуг» (далее – Положение).

Согласно пункту 1.1. Положения настоящее Положение устанавливает правовые и экономические основы формирования и управления процессом в части расположения, строительства, предоставления и эксплуатации НТО, обеспечивает защиту интересов физических и юридических лиц - пользователей данным элементом инфраструктуры на территории муниципального образования «Зеленоградское городское поселение» в соответствии с пунктом 1, подпунктом 10 статьи 14 Федерального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», пунктом 4 Указа Президента

Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли», статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», Федеральным законом от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Уставом муниципального образования «Зеленоградское городское поселение».

Как установлено Положением нестационарный торговый объект (далее по тексту - НТО) - торговый объект или объект предоставления бытовых услуг населению, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или не присоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения предоставление права на размещение НТО осуществляется путем проведения торгов по продаже права на заключение договоров на размещение НТО. Торги проводятся в форме открытого конкурса на право заключения договора на размещение НТО.

Порядок организации и проведения конкурсов по продаже права на заключение договора на размещение НТО установлен разделом 3 Положения.

Согласно подпунктам 7, 8 пункта 3.5 Положения Конкурсная комиссия, в том числе рассматривает и оценивает конкурсные предложения в соответствии с критерием конкурса, определяет победителя конкурса и направляет ему уведомление о признании его победителем.

Согласно пункту 3.18 Положения Конкурсная комиссия в течение трех рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола проведения предварительного отбора участников конкурса, но не позднее чем за шестьдесят рабочих дней до дня истечения срока представления конкурсных предложений в конкурсную комиссию направляет участникам конкурса уведомление с предложением представить конкурсные предложения.

Как установлено пунктом 3.25 Положения в конкурсном предложении для каждого критерия конкурса указывается значение предлагаемого участником конкурса условия в виде числа.

Рассмотрение и оценка конкурсных предложений, представленных участниками конкурса, конверты с конкурсными предложениями которых подлежат вскрытию, осуществляются в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией, которая определяет соответствие конкурсного предложения требованиям конкурсной

документации и проводит оценку конкурсных предложений, в отношении которых принято решение об их соответствии требованиям конкурсной документации, в целях определения победителя конкурса (пункт 3.30 Положения).

В силу пункта 3.31 Положения конкурсная комиссия на основании результатов рассмотрения конкурсных предложений принимает решение о соответствии или о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации.

Пунктом 3.34 Положения установлено, что оценка конкурсных предложений в соответствии с критериями конкурса осуществляется в следующем порядке.

Весовой коэффициент критерия № 1 «Цена 1 кв. м территории для размещения объекта нестационарной торговли» рассчитывается как отношение оплаты соответствующего участника конкурса к размеру максимальной оплаты, предложенной участниками конкурса, умноженное на показатель значимости данного критерия, т.е. на 0,4 (40%).

Для оценки заявок по критерию № 2 «Срок начала эксплуатации нестационарных торговых объектов и проведения благоустроительных работ» рассчитывается как отношение минимального срока начала эксплуатации нестационарных торговых объектов и проведения благоустроительных работ, предложенного участниками конкурса, к сроку, предложенному соответствующим участником конкурса, умноженное на показатель значимости данного критерия, т.е. на 0,1 (10%).

Для оценки заявок по критерию № 3 «Опыт работы хозяйствующего субъекта в сфере потребительского рынка» каждым членом комиссии каждой заявке выставляется значение в баллах исходя из документов, представленных в заявке участника открытого конкурса. Весовой коэффициент, присуждаемый заявке по данному критерию, определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов конкурсной комиссии, умноженное на показатель значимости критерия, т.е. на 0,1 (10%).

Весовой коэффициент критерия № 4 «Архитектурный облик НТО» каждым членом комиссии каждой заявке выставляется значение в баллах исходя из документов, представленных в заявке участника открытого конкурса. Весовой коэффициент, присуждаемый заявке по данному критерию, определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех членов конкурсной комиссии, умноженное на показатель значимости критерия, т.е. на 0,4 (40%).

Общий весовой коэффициент участника конкурса рассчитывается путем сложения весовых коэффициентов, присвоенных соответствующему участнику Конкурса по критериям № 1, № 2, № 3, № 4.

Вместе с тем, Калининградским УФАС России установлено, что порядок

оценки заявок по критерию № 3 «Опыт работы хозяйствующего субъекта в сфере потребительского рынка» и критерия № 4 «Архитектурный облик НТО» предусматривает выставление членами конкурсной комиссии баллов на основании анализа документов, представленных в заявке участника открытого конкурса, основываясь исключительно на субъективном мнении членов конкурсной комиссии, поскольку пункт 3.34 Положения не определяет конкретные документы и мероприятия, которые необходимо предложить участникам конкурса в конкурсном предложении, и не конкретизирует порядок начисления баллов за указанные предложения. Так порядком оценки по критерию № 3 «Опыт работы хозяйствующего субъекта в сфере потребительского рынка» и критерия № 4 «Архитектурный облик НТО» не установлены минимально и максимально возможные числовые значения баллов, присваиваемых членами комиссии при оценке конкурсных предложений, и условия их присвоения.

Следовательно, порядок оценки заявок по критерию № 3 «Опыт работы хозяйствующего субъекта в сфере потребительского рынка» и критерия № 4 «Архитектурный облик НТО» не отражает необходимое содержание предложений участников конкурса по архитектурному облику НТО и опыту работы хозяйствующего субъекта в сфере потребительского рынка, которые подлежат оценке конкурсной комиссией, а также не отражает прозрачный порядок присвоения баллов членами конкурсной комиссии по результатам анализа представленных участниками конкурса документов по каждому критерию.

Вместе с тем, требования к участникам конкурса, составу конкурсных предложений, критерии оценки заявок участников Конкурса и порядок их оценки должны устанавливаться таким образом, чтобы обеспечивать равные возможности (условия) для принятия участия в конкурсе, позволяющие участникам конкурса при подаче заявки и конкурсных предложений предполагать соответствие предложений в заявке конкретному количеству баллов, а также исключать ограничение конкуренции.

Положение о порядке организации и предоставления мест для размещения объектов мелкорозничной торговли, остановочных комплексов и оказания услуг, извещение о проведении конкурса, конкурсная документация должны содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам конкурса, заявкам, подаваемым на право участия в торгах, для исключения возможности субъективного толкования конкурсной комиссией указанных в заявках предложений.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при начислении баллов участникам конкурса, а также недопустимости злоупотребления Организатором конкурса и конкурсной комиссией правом, Окружному Совету депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ» надлежит максимально четко и конкретно сформулировать порядок

оценки конкурсных предложений критериями конкурса № 3, 4.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Закрепленные в статье 15 Закона о защите конкуренции запреты распространяются, прежде всего, на акты и действия органов власти в сфере публично-правовых отношений в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных (волевых) инструментов.

В силу части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции (часть 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

На основании вышеизложенного, Калининградское УФАС России делает вывод о том, что в действиях Окружного Совета депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ», выразившихся в утверждении решением от 19.03.2014 № 253 Положения «О порядке организации и предоставления мест для размещения объектов

мелкорозничной торговли, остановочных комплексов и оказания услуг» (с изменениями и дополнениями, внесенными решением Окружного совета депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ» от 28.11.2018 № 262), пунктом 3.34 которого установлен необъективный порядок оценки конкурсных предложений участников конкурса по продаже права на заключение договора на размещение нестационарных торговых объектов по критериям № 3, 4, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

