

Резолютивная часть решения оглашена 24.09.2019г.  
Мансийск

г. Ханты-

Решение изготовлено в полном объеме 27.09.2019г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа №204 от 04.09.2019г. в составе:

Председатель комиссии:

– <<---->>;

Члены комиссии:

– <<---->>;

– <<---->>;

– <<---->>,

в присутствии на заседании представителя заявителя ИП <<---->> <<---->>, действующего по доверенности №72 АА №1541884 от 18.01.2019г.,

в присутствии представителей организатора торгов Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района <<---->>, действующего на основании доверенности №33 от 20.09.2019г., <<---->>, действующей по доверенности №32 от 19.09.2019г.,

рассмотрев жалобу <<---->>, действующего в интересах индивидуального предпринимателя <<---->> (вх. №1649-жк от 13.09.2019г.),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Ханты-Мансийское

УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила жалоба <<--->>, действующего в интересах индивидуального предпринимателя <<--->> от 13.09.2019г. №1649-ж (далее – Заявитель) на действия Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района (далее – Организатор торгов, Комитет) при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (извещение 140819/0105111/02).

Как следует из содержания жалобы Заявителя, в конкурсной документации установлен критерий «период с даты подписания договора аренды до дня оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору», который противоречит антимонопольному законодательству.

В частности, Заявитель указывает для того, чтобы указать минимальные сроки для начала пользования полигоном, выигравшему участнику необходимо оформить лицензию.

При этом как указывает Заявитель, в соответствии с Положением о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации от 3 октября 2015 г. № 1062 получение лицензии возможно лишь при наличии договора аренды полигона твердых бытовых отходов, а решение о выдаче такой лицензии принимается в течение 45 рабочих дней.

Заявитель полагает, что Комитет умышленно ввел указанный критерий с целью дать возможность ООО «Акцент» (участник конкурса), который уже имеет оформленную лицензию, указать более выгодные сроки для возможности приступить к эксплуатации полигона незамедлительно.

Заявитель также обращает внимание на то, что предмет конкурса обременен правами третьих лиц – договор аренды №135/А от 22.11.2018 с ООО «Акцент», который в настоящее время оспаривается в Арбитражном суде Ханты-Мансийского автономного округа-Югры.

На основании уведомления Ханты-Мансийского УФАС России о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (от 16.09.2019г. №05/ТВ-7364), направленного Организатору торгов, Заявителю в порядке части 11 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции, Организатором торгов представлены все необходимые документы для рассмотрения жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 24.09.2019г.

Организатор торгов представил письменные возражения (вх.№02-7568 от 23.09.2019г.) на жалобу Заявителя, согласно которым считает жалобу необоснованной, а свои действия законными.

*Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав представителей сторон, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.*

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает, в том числе жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

*Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.*

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав

владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Указанный порядок определен правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 (далее по тексту - Правила проведения конкурсов или аукционов).

Как следует из представленных документов, на основании приказа Комитета от 14.08.2019г. №636 принято решение о проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении муниципального имущества: - полигон твердых бытовых отходов и производственных отходов (КПП с помещением обогрева, навес гараж на 1 единицу техники, уборная, крытый навес под печь сжигания трупов животных, въездной барьер для техники, пожарный водоем, пруд распределитель дождевых и талых вод, пруд испаритель дождевых и талых вод, прожекторная мачта, наблюдательная скважина НГ – 1 СД, карта №1, карта №2, проезд к картам №1 и №2, ограждение территории, подъездная автодорога) 3 км автодороги пгт.Междуреченский – пгт.Мортка, Кондинский район, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, Тюменская область (далее – полигон ТБО).

14.08.2019г. на официальном сайте <https://torgi.gov.ru> Организатором торгов размещено извещение и конкурсная документация о проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении муниципального имущества – полигона ТБО.

В соответствии с журналом регистрации заявок, а также протоколом

вскрытия конвертов от 16.09.2019г. №45, на участие в конкурсе поступили заявки от двух претендентов: - ООО «Акцент» и ИП <<--->.

Согласно Правил проведения конкурсов или аукционов конкурсная документация, помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с пунктом 77 Правил (подпункт 10 пункта 40); заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе (подпункт 3 пункта 52); в целях выявления лучших условий исполнения договора осуществляются оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией (пункт 76).

Пунктом 77 Правил проведения конкурсов или аукционов установлено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора (за исключением предоставления бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства, а также объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены договора могут быть:

1) сроки реконструкции (этапы реконструкции) объекта договора, если такая реконструкция предусмотрена в конкурсной документации, в том числе период с даты подписания договора до даты ввода объекта договора в эксплуатацию с характеристиками, соответствующими установленным договором технико-экономическим показателям;

2) технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора;

3) объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

4) период с даты подписания договора до дня, когда производство товаров (выполнение работ, оказание услуг) с использованием

имущества, права на которое передаются по договору, будет осуществляться в объеме, установленном договором;

5) цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

6) качественная характеристика архитектурного, функционально-технологического, конструктивного или инженерно-технического решения для обеспечения реконструкции объекта договора и квалификация участника конкурса. Указанный критерий может быть использован только в случае если условием договора предусмотрено обязательство участника конкурса по подготовке проектной документации на реконструкцию объекта договора либо обязательство участника конкурса по созданию в рамках исполнения договора имущества, предназначенного для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, поставка, выполнение, оказание которых происходит с использованием имущества, права на которое передаются по договору;

7) при предоставлении бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства, а также объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, используются в совокупности только следующие критерии оценки заявок на участие в конкурсе:

а) качество описания преимуществ товара или услуги в сравнении с существующими аналогами (конкурентами);

б) качество проработки маркетинговой, операционной и финансовой стратегий развития субъекта малого предпринимательства;

в) прогнозируемые изменения финансовых результатов и количества рабочих мест субъекта малого предпринимательства;

г) срок окупаемости проекта.

**При этом коэффициент, учитывающий значимость каждого из данных критериев конкурса, составляет 0,25.**

Подпунктом 11.3 пункта 11 конкурсной документации установлены два критерия по которым осуществляется оценка и сопоставление заявок: «Размер ежемесячной арендной платы не менее начальной» и «Период с даты подписания договора аренды до дня начала

оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору».

Однако, в нарушение абзаца 13 пункта 77 Правил проведения конкурсов или аукционов коэффициент, учитывающий значимость критерия «Размер ежемесячной арендной платы не менее начальной» установлен **в размере 0,2**, критерия «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» **в размере 0,8**.

При этом, коэффициент, учитывающий значимость критерия «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» в размере **0,8 имеет значительный вес по отношению** к критерию «Размер ежемесячной арендной платы не менее начальной» коэффициент, учитывающий значимость которого установлен в размере **0,2**, что ставит в неравное положение участников при оценке заявок.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции 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:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) **создание участнику торгов**, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений **преимущественных условий участия в торгах**, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) **нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;**

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Как следует из извещения, предмет конкурса – полигон ТБО обременен договором аренды №135/А от 22.11.2018, заключенного с ООО «Акцент».

Также установлено, что указанный договор оспаривается в Арбитражном суде Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (дело №А75-1271/2019) на основании искового заявления Ханты-Мансийского УФАС России к Комитету и ООО «Акцент» о признании аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества - полигон твердых бытовых и производственных отходов и заключенного по результатам аукциона договора аренды от 22.11.2018 № 135-А недействительными.

Решением Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 18.07.2019 по №А75-1271/2019 (не вступило в силу) иски требования Ханты-Мансийского УФАС России удовлетворены, аукцион и договор аренды от 22.11.2018 № 135-А признаны недействительными.

Согласно заявке ООО «Акцент», поданной на участие в конкурсе, общество имеет лицензию 86 №00305 от 14.03.2016г. на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов. При этом лицензия выдана на в отношении полигона ТБО, являющегося предметом конкурса.

Таким образом, установленный в конкурсной документации коэффициент значимости по критерию «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» в размере 0,8 и, имеющий значительный вес по отношению к критерию «Размер ежемесячной арендной платы не менее начальной» коэффициент, учитывающий значимость которого установлен в размере 0,2 создает участникам конкурса, в данном случае ООО «Акцент» преимущественные условия участия в торгах на стадии оценки и сопоставления заявок участников, поскольку данный участник обладает лицензией в отношении полигона ТБО, что позволяет ему сразу приступить к работе на полигоне и исключает какую-либо конкуренцию между участниками при оценке заявок по критерию



«Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору».

Следовательно, действия Организатора торгов по установлению в конкурсной документации коэффициента значимости по критерию «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» в размере 0,8, имеющего значительный вес по отношению к критерию «Размер ежемесячной арендной платы не менее начальной» коэффициент, учитывающий значимость которого установлен в размере 0,2 нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия приводят, а также могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении конкурса.

Более того, в соответствии с пунктом 36 Правил проведения конкурсов или аукционов конкурсная документация может содержать требования к объему, перечню, качеству и срокам выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требования к качеству, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества, требования к описанию участниками конкурса поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками конкурса выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 77 Правил проведения конкурсов или аукционов для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по критерию «период с даты подписания договора до дня, когда производство товаров (выполнение работ, оказание услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору, **будет осуществляться в объеме, установленном договором**».

Между тем ни конкурсной документацией, ни проектом договора, являющегося неотъемлемой частью конкурсной документации не

установлены объемы производства товаров, (выполнение работ, оказание услуг), что свидетельствует о том, что указанный критерий был установлен Организатором торгов в конкурсной документации формально, с целью возможности обеспечить преимущественные условия участия в торгах определенному участнику конкурса, в данном случае ООО «Акцент».

Таким образом, действия Комитета по установлению в конкурсной документации критерия «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору», определенно обеспечивающего преимущественные условия участнику конкурса ООО «Акцент» на стадии отбора победителя конкурса нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия приводят, а также могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении конкурса.

В силу пункта 1 Правил проведения конкурсов или аукционов названные Правила устанавливают порядок организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Между тем, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что предусмотренные пунктом 1 Правил проведения конкурсов или аукционов принципы были нарушены Комитетом при проведении конкурса, поскольку не направлены на равный доступ участниками рынка при получении прав в отношении муниципального имущества.

Таким образом, довод Заявителя о том, что установленный в

конкурсной критерий «Период с даты подписания договора аренды до дня оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» противоречит антимонопольному законодательству, является обоснованным.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать жалобу <<--->>, действующего в интересах индивидуального предпринимателя <<--->> от 13.09.2019г. №1649-ж на действия Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (извещение 140819/0105111/02), обоснованной.

2. Признать в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района нарушение абзаца 13 пункта 77 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67, выразившихся в установлении в конкурсной документации коэффициента, учитывающего значимость критерия «Размер ежемесячной арендной платы не менее начальной» в размере 0,2 и коэффициента, учитывающего значимость критерия «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» в размере 0,8.

3. Признать в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района, выразившихся в установлении в конкурсной документации коэффициента значимости по критерию «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору» в размере 0,8, предоставляющего преимущественные условия участия в конкурсе отдельному участнику конкурса на стадии отбора победителя конкурса нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

4. Признать в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района, выразившихся в установлении в конкурсной документации критерия «Период с даты подписания договора аренды до дня начала оказания услуг с использованием имущества, права на которое передаются по договору», предоставляющего преимущественные условия участия в конкурсе отдельному участнику конкурса на стадии отбора победителя конкурса нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

5. Выдать Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенный при проведении конкурса.

6. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре для принятия решения о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии

<<---->>

Члены Комиссии:

<<---->>

<<---->>

<<---->>

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

## ПРЕДПИСАНИЕ №73

27.09.2019г.  
Мансийск

г. Ханты-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа №204 от 04.09.2019г. в составе:

Председатель комиссии:

– <<--->>;

Члены комиссии:

– <<--->>;

– <<--->>;

– <<--->>,

на основании своего решения №086/10/18.1-295/2019 от 27.09.2019 года, вынесенного по жалобе <<--->>, действующего в интересах индивидуального предпринимателя <<--->> (вх. №1649-ж от 13.09.2019г.), руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района в целях устранения нарушений, допущенных при проведении открытого конкурса, аннулировать открытый конкурс на право заключения договора аренды муниципального имущества (извещение 140819/0105111/02).
2. Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района разместить информацию об аннулировании открытого конкурса на официальном сайте <https://torgi.gov.ru>.
3. Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района в срок до «10» октября 2019 года исполнить пункты 1 и 2 настоящего предписания.
4. Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации Кондинского района представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре информацию об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания в срок до «15» октября 2019г., с приложением подтверждающих документов.

Председатель Комиссии

<<--->>

Члены Комиссии:

<<--->>

<<--->>

<<--->>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.