

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>- председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, <...> – заместитель председателя Комиссии – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, <...> – член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев имеющиеся материалы дела № ТГ08-02/2012-82 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации муниципального образования «Вавожский район» Удмуртской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в присутствии представителей: ответчика по делу Администрации муниципального образования «Вавожский район» Удмуртской Республики – главы Администрации района <...>, <...>, доверенность № 20 от 09.08.2012 года;

у с т а н о в и л а:

Удмуртское УФАС России, рассмотрев информацию о проведении торгов Администрацией муниципального образования «Вавожский район» Удмуртской Республики (далее – Администрация) на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru, в рамках осуществления контроля соблюдения органами местного самоуправления Удмуртской Республики требований Закона «О защите конкуренции», возбудило настоящее дело.

Основанием к возбуждению явилось обнаружение факта установления Администрацией в Конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципальных объектов жилищно-коммунального назначения Вавожского района критериев оценки «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В».

На заседании Комиссии представители ответчика по делу факт нарушения признали полностью, пояснили, что рассматриваемый конкурс проводился в соответствии с требованиями Федерального закона «О защите конкуренции», а также приказом ФАС России № 67. Права и законные интересы неопределенного круга лиц ограничены не были.

Рассмотрев представленные лицами, участвующими в деле, документы и информацию, выслушав пояснения ответчика по делу, Комиссией установлено следующее.

Постановлением Администрации от 30.05.2012 года № 472 «О проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципальных объектов жилищно-коммунального назначения» утверждена Конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципальных объектов жилищно-коммунального назначения Вавожского района (далее – Конкурсная документация).

Администрацией муниципального образования «Вавожский район» Удмуртской Республики (далее – Администрация) на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru размещены сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципальных объектов жилищно-коммунального назначения Вавожского района, а также Конкурсная документация.

В качестве организатора торгов определена Администрация.

Предметом открытого конкурса является право на заключение договора аренды имущества, находящегося в собственности муниципального образования «Вавожский район».

Согласно пункту 5.3. Конкурсной документации в качестве критериев конкурса определены «цена договора, А», «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В».

В соответствии с пунктом 77 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 67 (далее – Правила проведения конкурсов), 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) 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 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.

Согласно пункту 81 Правил проведения конкурсов, не допускается использование иных, за исключением предусмотренных пунктом 77 настоящих Правил, критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 36 Правил проведения конкурсов, 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.

В Конкурсной документации Администрацией не установлены требования к объему, перечню, качеству и срокам выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении муниципального имущества, права на которое передаются по договору, критериями определены «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В».

Согласно статье 1 Федерального закона от 25.02.1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» под капитальными вложениями понимаются инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты.

Таким образом, Администрация, указав в качестве критериев оценки заявок участников конкурса «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В», тем не менее, не установила требований к объему, перечню работ, качеству и срокам их выполнения. Правилами проведения конкурсов не предусмотрено установление таких критериев оценки заявок на участие в конкурсе, как «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В», следовательно, использование указанных критериев при

оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе не допускается.

Согласно части 1 статьи 17.1. Закона «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, 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. В соответствии с частью 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. Такой порядок установлен Правилами проведения конкурсов, утвержденными приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Правила проведения конкурсов 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 владения и (или) пользования 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 владения и (или) пользования 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 владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Несоблюдение требований, предусмотренных Правилами проведения конкурсов, не отвечает принципам гласности и прозрачности при передаче прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, не способствует развитию добросовестной конкуренции и расширению возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества.

Согласно части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам 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.

Установление Администрацией критериев оценки конкурсных предложений «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая

продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В» без установления требований к объему, перечню работ, качеству и срокам их выполнения, в нарушение Правил проведения конкурсов, не отвечает целям совершенствования деятельности органов местного самоуправления, что может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем рынке на территории Вавожского района Удмуртской Республики.

Критерии оценки «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В» не позволяют четко и определенно установить предъявляемые организатором торгов требования к его участникам,

Установление Администрацией критериев оценки «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В» не отвечает целям прозрачности и определенности проведения органом местного самоуправления торгов, создает возможность злоупотреблений органом местного самоуправления в ходе дальнейшей реализации заключенного по результатам торгов договора аренды.

Поскольку выполнение работ по ремонту арендуемого имущества является издержкой самого хозяйствующего субъекта, не входит в сумму арендной платы по договору аренды, то отсутствие у претендента на участие в торгах всей полной информации об объекте аренды, информации об объемах получаемой в будущем прибыли, за счет которой возможно производить ремонт, не позволит ему спрогнозировать свои финансовые риски и предложить свои условия заключения договора аренды.

При изложенных обстоятельствах, установление органом местного самоуправления критериев оценки «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В» негативно отразилось (могло отразиться) на состоянии конкуренции на соответствующем рынке на территории Вавожского района Удмуртской Республики и, как следствие, могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции.

Действия Администрации муниципального образования «Вавожский район» по утверждению Конкурсной документации, содержащей критерии оценки «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В» не отвечают требованиям антимонопольного законодательства Российской Федерации, могли привести к неправильному выбору победителя конкурса и, как следствие, к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем рынке на территории муниципального образования «Вавожский район», нарушают часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Учитывая, отсутствие заявлений хозяйствующих субъектов о нарушении их прав действиями Администрации муниципального образования «Вавожский район» по утверждению Конкурсной документации, содержащей критерии оценки «выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В», Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания ответчику по делу.

23.08.2009 года вступил в силу Федеральный закон от 17.07.2009 года № 160-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и отдельные законодательные акты Российской Федерации», которым введена в действие статья 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предусматривающая административную ответственность за действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных, осуществляющих функции указанных лиц или организаций, государственных внебюджетных фондов, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности. Учитывая, что действия (бездействия) Администрации, нарушающие требования антимонопольного законодательства Российской Федерации, совершены после вступления в силу данной нормы, признание Администрацией факта нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, а также отсутствие заявлений хозяйствующих субъектов о нарушении Администрацией антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения производства по делу об административном правонарушении в отношении должностных лиц Администрации муниципального образования «Вавожский район».

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктом 3.43 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденного приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447, Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

р е ш и л а:

Признать Администрацию муниципального образования «Вавожский район» Удмуртской Республики нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части установления в Конкурсной документации, утвержденной постановлением от 30.05.2012 года № 472 «О проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципальных объектов жилищно-коммунального назначения», критериев оценки

«выполнение за счет собственных средств Арендатора работ по капитальному и текущему ремонтам арендуемого имущества, Б» и «бесперебойное предоставление коммунальных услуг потребителям: допустимая продолжительность перерыва предоставления коммунальных услуг, В», что не отвечает требованиям Правил проведения конкурсов, целям совершенствования деятельности органов местного самоуправления, привело или могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем рынке на территории Вавожского района Удмуртской Республики.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трёх месяцев со дня принятия.