

Решение № 055/10/18.1-346/2021

о признании жалобы обоснованной

13.04.2021

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, Заявитель) на действия департамента городского хозяйства Администрации г. Омска (далее – Департамент, Организатор торгов) при проведении открытого конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории г. Омска, назначенного на 16.04.2021 (далее – конкурс, торги),

при участии ИП <...> (личность удостоверена паспортом), представителей ИП <...> – <...> (доверенность от 25.02.2021 б/н, удостоверение № 534 выдано 14.01.2014), <...> (доверенность от 01.03.2021 № 10, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Департамента – <...> (доверенность от 13.04.2021 № 13, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 13.04.2021 № 14, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 02.04.2021 № 3359), который полагает, что положения документации о проведении конкурса не соответствуют действующему законодательству и могут привести к ограничению конкуренции.

В своей жалобе Заявитель указал, что:

– постановление Администрации г. Омска от 23.12.2014 № 1812-п «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Омска» и постановление Администрации г. Омска от 16.05.2019 № 367-п «О порядке организации и проведения конкурсов по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска» содержат различные формулировки понятия «торгово-остановочный комплекс» (далее – ТОК), что ограничивает владельцев киосков

в участии в конкурсе;

– отсутствие в документации о проведении конкурса четких критериев для определения специализированной торговли в павильоне позволяет допустить к участию в конкурсе лиц формально торгующих газетами и журналами, но имеющих основной источник дохода от иных видов торговли (сигаретами, алкоголем и т.п.), и получить понижающий коэффициент 0,5 при определении платы за размещение нестационарного торгового объекта (далее – НТО);

– включение в один лот 27 ТОК фактически делает невозможным участие в конкурсе предприятий малого и среднего бизнеса.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит рассмотреть жалобу ИП <...>. В случае признания жалобы обоснованной вынести предписание Организатору торгов о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

На заседании Комиссии 13.04.2021 представители Заявителя поддержали доводы, изложенные в жалобе ИП <...> (вх. Омского УФАС России от 02.04.2021 № 3359).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 05.04.2021 № 05-3213 Департаментом представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе ИП <...>, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 09.04.2021 № 3658э).

На заседании Комиссии 13.04.2021 представитель Департамента высказался согласно письменным пояснениям Департамента на жалобу ИП <...>, отметив, что конкурс проведен в соответствии с требованиями действующего законодательства. Признаки ограничения конкуренции при организации и проведении торгов отсутствуют.

На основании уведомления Омского УФАС России от 05.04.2021 № 05-3213 конкурс был приостановлен. По состоянию на 07.04.2021 10:00 не подано ни одной заявки на участие в конкурсе.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Администрации г. Омска www.admomsk.ru (далее – официальный сайт) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено, что на официальном сайте размещено извещение о проведении открытого конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории г. Омска, а также документация о проведении конкурса.

Прием заявок на участие в конкурсе осуществлялся Департаментом с 05.03.2021 по 07.04.2021. Дата рассмотрения заявок и признания заявителей участниками конкурса – 09.04.2021. Дата проведения оценки и сопоставления заявок, определения победителя конкурса – 16.04.2021.

Начальная цена платы за право заключения договоров на размещение ТОК – 1 148 841,60 руб.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с

законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает 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 18.07.2011 № 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.

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.

04.03.2021 Департаментом на основании постановления Администрации г. Омска от 16.05.2019 № 367-п «О порядке организации и проведения конкурсов по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска» был принят приказ № 38 «О проведении конкурсов по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска».

Во исполнение указанного приказа Департамента были подготовлены извещение и документация о проведении конкурса.

Согласно пункту 7 документации о проведении конкурса предметом торгов являлось право на заключение договоров на размещение ТОК на территории г. Омска. Всего в состав лота включено 27 ТОК.

Раздел 3 технического задания документации о проведения конкурса определяет, что ТОК, составляющие лот конкурса, будут представлять собой павильон с остановочным навесом, что не противоречит определениям ТОК, содержащимся в постановлении Администрации г. Омска от 23.12.2014 № 1812-п «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Омска» и постановлении Администрации г. Омска от 16.05.2019 № 367-п «О порядке организации и проведения конкурсов по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска».

По мнению Комиссии, Организатор торгов вправе самостоятельно определять тип элементов, из которых будет состоять ТОК.

В отношении довода Заявителя о необходимости установления критерия – специализированная торговля (печатная продукция) и применения понижающего коэффициента 0,5 при определении платы за размещение НТО, необходимо отметить следующее.

В соответствии с пунктом 4 части 7 Порядка размещения нестационарных торговых объектов на территории города Омска, утвержденного постановлением Администрации г. Омска от 23.12.2014 № 1812-п (далее – Порядок размещения НТО), специализированная торговля – разновидность розничной торговли, связанная с реализацией товаров специализированного

ассортимента, при которой восемьдесят и более процентов всех предлагаемых к продаже товаров (услуг) от их общего количества, а для торговли печатной продукцией – не менее шестидесяти процентов, составляют товары (услуги) одной группы.

В соответствии с пунктом 52 Порядка размещения НТО при размещении ТОК к размеру базовой платы за размещение НТО применяется понижающий коэффициент 0,5. При этом понижающие коэффициенты за специализированную торговлю печатной продукцией не применяются.

В части довода Заявителя о включении в состав одного лота 27 ТОК Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 4 Порядка организации и проведения конкурсов по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска, утвержденного постановлением Администрации г. Омска от 16.05.2019 № 367-п (далее – Порядок проведения конкурса), одной из целей конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение ТОК на территории г. Омска является создание равных условий и возможностей для всех претендентов на размещение ТОК на территории г. Омска.

В соответствии с частью 14 Порядка проведения конкурса объединение в один лот нескольких ТОК, расположенных в местах, соответствующих утвержденной схеме размещения НТО, не должно ограничивать конкуренцию по доступу хозяйствующих субъектов на рынок нестационарной торговли.

По мнению Комиссии, действия Департамента по укрупнению лота (27 ТОК) нарушают часть 14 Порядка проведения конкурса, поскольку субъекты малого предпринимательства (в частности ИП <...>), при наличии желания не смогут принять участие в конкурсе.

При организации и объявлении торгов Организатор торгов наделен правом самостоятельного выделения лотов, однако подобное объединение не должно входить в противоречие с общими принципами и положениями Порядка проведения конкурса в части обеспечения равных возможностей для всех претендентов на размещение ТОК на территории г. Омска, гарантий по реализации их права на участие в торгах, а также требованиями статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Таким образом, укрупнение лота может повлечь сокращение числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в конкурсе, следовательно, ограничение конкуренции при проведении торгов.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия департамента городского хозяйства Администрации г. Омска при проведении открытого конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории г. Омска, назначенного на 16.04.2021.

2. Выдать предписание департаменту городского хозяйства Администрации г. Омска об аннулировании открытого конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории г. Омска, назначенного на 16.04.2021.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Согласно части 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.