

## РЕШЕНИЕ № 19

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 8-01/31, возбужденное в отношении администрации Горненского городского поселения Солнечного муниципального района Хабаровского края по признакам нарушения статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю с целью осуществления контроля соблюдения органами местного самоуправления антимонопольного законодательства при проведении торгов в отношении муниципального имущества установлено, что отдельные положения в утвержденной администрацией Горненского городского поселения конкурсной документации для проведения в 4 квартале 2012 года открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества для осуществления водоснабжения и водоотведения в границах поселения нарушают установленные антимонопольным законодательством требования к торгам.

Администрация в письменных пояснениях от 13.02.2013 №1-20\41 указывает на технический характер допущенных в конкурсной документации нарушений. Документы, подтверждающие квалификацию профессиональные, деловые качества претендентов, отсутствие решения о ликвидации заявителя и об отсутствии задолженности по налогам, не истребовались. Конкурсной комиссией подписывались протоколы вскрытия конвертов с заявками, рассмотрения заявок, оценки и сопоставления заявок, участнику конкурса, признанному победителем конкурса, направлен экземпляр данного протокола и проект договора аренды на муниципальное имущество. В конкурсе принимал участие только один участник – ООО «Ресурс-ДВ», права участника конкурса администрацией не нарушались.

Дело рассматривается в отсутствие представителя администрации Горненского городского поселения.

Комиссия Хабаровского УФАС России, изучив материалы дела №8-01\31, письменные пояснения администрации, пришла к следующим выводам.

13.11.2012 администрацией на официальном сайте [torgi.gov.ru](http://torgi.gov.ru) размещено извещение №031112\0483747\02 о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества для организации водоснабжения (лот №1), водоотведения (лот №2). В соответствии с указанным извещением дата окончания приема заявок - 18.12.2012, дата вскрытия конвертов – 18.12.2012, подведение итогов назначено на 24.12.2012.

Конкурсная документация утверждена главой Горненского городского поселения 02.11.2012.

В соответствии с протоколами рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 19.12.2012 по указанным лотам заявки на участие в конкурсе поданы одним претендентом – ООО «Ресурс-ДВ», который допущен к участию в конкурсе. Конкурсной комиссией конкурс признан несостоявшимся и принято решение о заключении договоров с указанным обществом.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества, как закрепленного, так и не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением определенных законом случаев. Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 указанной статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом (часть 5 указанной статьи).

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 №67 утверждены Правила 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 (далее – Правила, Приказ №67).

Правилами установлены требования к конкурсной комиссии и участникам конкурсов, к извещению о проведении конкурса, к конкурсной документации, а также установлены порядок подачи заявок на участие в конкурсе и процедура проведения конкурса.

Правилами установлено, что заявка в числе прочего должна содержать документы, характеризующие квалификацию заявителя, в случае, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника конкурса (подпункт «г» пункта 52 Правил), заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя – юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (подпункт «ж» пункта 52 Правил).

Пунктом 20 Правил установлено право организатора конкурса или аукциона, конкурсной или аукционной комиссии запрашивать информацию и документы в целях проверки соответствия участника конкурса или аукциона требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, у органов власти в соответствии с их компетенцией и иных лиц, за исключением лиц, подавших заявку на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом организатор конкурса или аукциона, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников конкурсов или аукционов обязанность подтверждать соответствие указанным требованиям.

Пунктом 37 Правил не допускается включение в конкурсную документацию (в том числе в форме требований к объему, перечню, качеству и срокам проведения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которые передаются по договору, а также требований к качеству, техническим характеристикам, товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых с использованием такого имущества) требований к участнику конкурса (в том числе требований к квалификации участника конкурса, включая наличие у участника конкурса опыта работы), а также требований к его деловой репутации, требований наличия у участника конкурса производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов.

В нарушение указанных требований администрацией пунктом 3.4. конкурсной документации установлено, что для участия в конкурсе претенденты представляют документ, подтверждающий отсутствие решения о ликвидации юридического лица – заявителя или о прекращении физическим лицом – заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя (подпункт 5), документ, подтверждающий отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него (подпункт 6).

Также указанным пунктом конкурсной документации установлена необходимость представить документы, подтверждающие требования к квалификации, профессиональным, деловым качествам претендентов, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса (подпункт 7). Эти же требования содержатся и в подпункте «а» пункта 4 (соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса) информационной карты проведения открытого конкурса, имеющий приоритет информации, содержащейся в такой информационной карте.

Пунктом 77 Правил установлено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление заявок осуществляются по цене договора и иным критериям, которыми, в частности, могут быть сроки реконструкции (этапы реконструкции) объекта договора, если такая реконструкция предусмотрена в конкурсной документации, технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора, объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору, цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору. Пунктом 81 Правил императивно указано на недопущение использования иных, за исключением установленных пунктом 77 Правил, критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 78 Правил определено, что для каждого применяемого для оценки заявок на участие в конкурсе критерия конкурса, в частности, для технико-экономических показателей объекта договора, в конкурсной документации устанавливаются следующие параметры:

- начальное условие в виде числа,

- уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в заявке на участие в конкурсе,

- коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса.

Значения коэффициентов, учитывающих значимость критерия конкурса, могут изменяться от нуля до единицы, и сумма значений всех коэффициентов должна быть равна единице (пункт 79 Правил).

При этом пунктом 3.17 конкурсной документации предусмотрено, что оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются по цене договора и иным критериям, таким как: технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора; объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору; 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; цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору.

Информационная карта проведения открытого конкурса в третьем пункте содержит такие критерии конкурса и установленные параметры таких критериев – размер арендной платы – минимальный размер годовой арендной платы без учета НДС не менее 7950,91 руб., предусматривается увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении, коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса – 1,0.

Иные критерии, в соответствии с которыми должны быть проведены оценка и сопоставление заявок участников конкурса и которые требовалось бы подтвердить документами к квалификации, профессиональным, деловым качествам претендентов, конкурсной документацией не установлены.

Указанные в пункте 3.17 конкурсной документации критерии оценки заявок не содержит конкретных видов работ, которые можно было бы оценить и которые бы свидетельствовали о произведенных улучшениях, не учтены требования пунктов 77, 78, 79 Правил.

Пунктом 13 Правил установлен исчерпывающий перечень функций конкурсной комиссии, в который не входит предварительный отбор участников.

Однако подпунктом 14 пункта 2.4. конкурсной документации к функциям конкурсной комиссии отнесено составление и подписание не предусмотренных Правилами протоколов проведения предварительного отбора участников конкурса и о результатах проведения конкурса. При этом составлению протокола предварительного отбора участников конкурса предшествует предварительный отбор участников конкурса (пункт 3.8. конкурсной документации), который может завершиться решением об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе (пункт 3.10 конкурсной документации). После чего конкурсной комиссией рассматриваются заявки на участие в конкурсе (пункт 3.13 конкурсной документации).

Правилами определено, что результаты проведения конкурса становятся известными в процессе оценки и сопоставления заявок и оформляются протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, который, в свою очередь,

размещается на официальном сайте торгов организатором конкурса в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола (пункты 86, 88 Правил). Между тем пунктом 18 информационной карты конкурса установлен иной, нежели установленный Правилами, срок подписания протокола о результатах проведения конкурса – не позднее, чем через 5 рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе. По мнению Комиссии, указанное может повлечь нарушение прав лиц, принявших участие в конкурсе.

Правилами установлен срок, в течение которого должен быть подписан проект договора, составляющий не менее 10 дней со дня размещения на официальном сайте торгов протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае, если конкурс признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в конкурсе либо признания участником конкурса только одного заявителя (подпункт 14 пункта 40 Правил). В нарушение названного требования пунктом 19 информационной карты установлено иное: договор аренды должен быть подписан в течение 10 дней с момента передачи победителю конкурса одного экземпляра протокола о результатах проведения конкурса и проекта договора аренды.

Правилами императивно установлено, что конкурсная документация должна содержать порядок пересмотра цены договора (цены лота) в сторону увеличения, а также указание на то, что цена заключенного договора не может быть пересмотрена сторонами в сторону уменьшения (подпункт 3 пункта 40), указание на то, что при заключении и исполнении договора изменение условий договора (договор заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается договор, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации, при заключении и (или) исполнении договора цена такого договора не может быть ниже начальной (минимальной) цены договора (цены лота) указанной в извещении о проведении конкурса, но может быть увеличена по соглашению сторон в порядке, установленном договором – пункт 98 Правил) по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается (подпункт 16 пункта 40 Правил). Однако таких сведений в конкурсной документации не указано.

Вместе с тем проектом договоров аренды установлена возможность изменения условий договора, его расторжение и прекращение по соглашению сторон, вносимые дополнения и изменения рассматриваются сторонами в месячный срок и оформляются дополнительным соглашением (пункт 5.2. проекта), что противоречит указанным требованиям Правил.

Частями 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В данном случае незаконное требование к составу предоставляемых документов не привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении конкурса, так как на конкурс по каждому из лотов подано по одной заявке и конкурс признан несостоявшимся.

Вместе с тем из юридической конструкции статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что определенные действия могут быть квалифицированы в качестве

нарушения антимонопольного законодательства, если они приводят или могут привести к таким последствиям, например, в будущем.

В данной связи установление в конкурсной документации незаконного требования о предоставлении документов, подтверждающих отсутствие решения о ликвидации юридического лица – заявителя или о прекращении физическим лицом – заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя (подпункт 5), подтверждающих отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него (подпункт 6), подтверждающих требования к квалификации, профессиональным, деловым качествам претендентов, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса при отсутствии в конкурсной документации содержания и значимости каждого из критериев пункта 3.17 конкурсной документации противоречит требованиям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как могло привести к ограничению конкуренции между участниками конкурса при ином исходе торгов (при наличии нескольких претендентов на заключение договора в отношении муниципального имущества).

Также установленное требование возлагает на претендентов обязанность получать и предоставлять в составе конкурсной заявки документы, предоставление которых не предусмотрено законодательством, что создает административные барьеры при проведении торгов, препятствует доступу к участию в торгах (часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Отсутствие содержания и значимости каждого из критериев оценки заявок содержат возможность неоднозначного подхода конкурсной комиссии к поданным заявкам на участие в конкурсе при поступлении на конкурс заявок более одной.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что выявленные в конкурсной документации несоответствия Правилам могли не только ввести в заблуждение лиц, желающих участвовать в конкурсе, повлиять на возможность потенциальных участников конкурса своевременно подать заявки и принять участие в таком конкурсе, но и повлечь нарушение порядка определения победителя конкурса.

На основании изложенного Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях администрации Горненского городского поселения Солнечного муниципального района нарушений частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации Горненского городского поселения Солнечного муниципального района Хабаровского края, выразившиеся в установлении в конкурсной документации от 02.11.2012 при проведении конкурса

на право заключения договоров аренды муниципального имущества для организации водоснабжения и водоотведения:

- требований о представлении на участие в конкурсе документов, подтверждающих отсутствие решения о ликвидации юридического лица – заявителя или о прекращении физическим лицом – заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя (подпункт 5 пункта 3.4. конкурсной документации и подпункта «а» пункта 4 информационной карты), подтверждающих отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него (подпункт 6 пункта 3.4. конкурсной документации и подпункта «а» пункта 4 информационной карты), подтверждающих требования к квалификации, профессиональным, деловым качествам претендентов, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса (подпункт 7 пункта 3.4. конкурсной документации и подпункта «а» пункта 4 информационной карты);
- пункта 3.8. и пункт 3.10 конкурсной документации, которыми установлено проведение предварительного отбора участников конкурса с возможностью принятия решения об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе;
- подпункта 14 пункта 2.4. конкурсной документации, которым установлено оформление протоколов проведения предварительного отбора участников конкурса и о результатах проведения конкурса;
- пункта 18 информационной карты конкурса, которым установлен срок подписания протокола о результатах проведения конкурса – не позднее, чем через 5 рабочих дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе;
- пункта 19 информационной карты, устанавливающего срок для подписания договора аренды, последний должен быть подписан в течение 10 дней с момента передачи победителю конкурса одного экземпляра протокола о результатах проведения конкурса и проекта договора аренды.
- неуказание в конкурсной документации требований, установленных подпунктами 3 и 16 пункта 40 Правил;
- критериев оценки заявок: технико-экономические показатели объекта договора на момент окончания срока договора; объем производства товаров (выполнения работ, оказания услуг) с использованием имущества, права на которое передаются по договору; 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; цены на товары (работы, услуги), производимые (выполняемые, оказываемые) с использованием имущества, права на которое передаются по договору, без указания содержания и значимости каждого из таких критериев;

нарушающими части 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции

2. Выдать администрации предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

#### ПРЕДПИСАНИЕ №8

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 26.02.2013 № 19 по делу № 8-01/31 о нарушении администрацией Горненского городского поселения Солнечного муниципального района Хабаровского края частей 1 и 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации Горненского городского поселения Солнечного муниципального района Хабаровского края в срок до 01 апреля 2013 прекратить нарушение частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившихся в установлении в конкурсной документации от 02.11.2012 при проведении конкурса на право заключения договоров аренды в отношении муниципального имущества для организации водоснабжения и водоотведения, требований, противоречащих Правилам 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 ФАС России от 10.02.2010 №67, с целью чего исключить случаи установления в конкурсной или аукционной документации при проведении торгов в отношении муниципального имущества положений, противоречащих требованиям указанного Приказа.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его выдачи.