

РЕШЕНИЕ № 45

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 8-01/79, возбужденное в отношении администрации Березовского сельского 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 утвержденные администрацией Березовского сельского поселения (далее - администрация) отдельные положения конкурсной документации для проведения в 4 квартале 2012 года конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества (извещение №151012/0474633/01) нарушают установленные антимонопольным законодательством требования к торгам.

Дело рассматривается в отсутствие представителя администрации.

Из письменных пояснений администрации от 13.05.2013 №1-24\1113 следует, что подпункт «з» пункта 1.1. конкурсной документации, которым истребовались документы, подтверждающие отсутствие задолженности по налогам в бюджеты всех уровней, не рассматривались, так как на участие в конкурсе поступила одна заявка от ООО «Ресурс-ДВ», в пункте 11.2. конкурсной документации допущена опечатка, договор заключен 10.12.2012, подпункт 4 пункта 11.5. конкурсной документации, которым установлена обязанность организатора конкурса отказаться от заключения договора с победителем конкурса либо с участником конкурса, с которым заключается такой договор, в случае установления факта нахождения имущества указанных лиц под арестом, наложенным по решению суда, если на момент истечения срока заключения договора балансовая стоимость арестованного имущества превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов указанных лиц по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период, не рассматривался, поскольку договор заключался с единственным участником – ООО «Ресурс-ДВ», также не рассматривались установленные конкурсной документацией критерии оценки и сопоставления заявок, конкурс признан несостоявшимся, так как поступила одна заявка и договор заключен с единственным поставщиком.

Комиссия Хабаровского УФАС России, изучив материалы дела №8-01\79, пришла к следующим выводам.

15.10.2012 администрацией на официальном сайте torgi.gov.ru размещено извещение №151012/0474633/01 о проведении открытого конкурса на право

заключения договоров аренды муниципального имущества для организации в границах поселения водоснабжения, водоотведения, производства, передачи и распределения тепловой энергии. В соответствии с указанным извещением окончание приема заявок - 26.11.2012, дата вскрытия конвертов – 27.11.2012, подведение итогов назначено на 28.11.2012.

Муниципальное имущество разделено на три лота: лот №1 – для производства, передачи и распределения тепловой энергии в границах поселения, лот №2 - для подъема, передачи и распределения водоснабжения п. Березовый, лот №3 –для сбора, передачи и распределения в границах поселения водоотведения.

Конкурсная документация утверждена распоряжением главы Березовского сельского поселения от 11.10.2012 №244-р.

На участие в конкурсе на каждый из трех лотов подано по одной заявке от ООО «Ресурс-ДВ», заявка которого признана соответствующей и общество допущено к участию в конкурсе, конкурсной комиссией конкурс признан несостоявшимся и принято решение заключить договоры аренды с единственным участником (протоколы рассмотрения заявок от 27.11.2012).

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).

[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.

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. В силу пункта 18 Правил участники конкурса должны

соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам. Организатор конкурса не вправе устанавливать иные требования к участникам конкурса (пункт 19 Правил). Пунктом 52 Правил определен исчерпывающий перечень документов, которые должна содержать заявка.

Однако в нарушение указанного конкурсной документацией (подпункт «з» пункта 1.1.) установлено, что к заявке на участие в конкурсе заявитель в числе прочего прилагает документы, подтверждающие отсутствие задолженностей по налогам в бюджеты всех уровней и арендной плате за пользование муниципальным имуществом, в том числе земельными участками.

Пунктом 72 Правил предусмотрено размещение организатором конкурса протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе на официальном сайте торгов, между тем в нарушение указанного положения пунктом 9.10. конкурсной документации установлено, что протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе размещается на сайте Правительства Хабаровского края.

Согласно пункту 88 Правил, протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе размещается в течение дня, следующего после дня его подписания, на официальном сайте торгов, при этом пунктом 10.6. конкурсной документации предусмотрено размещение протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе на сайте Правительства края.

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 указанного требования конкурсной документацией установлено иное: срок, в течение которого победитель конкурса должен подписать проект договора, должен составлять не более чем десять дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (пункт 11.2. документации).

Нарушение срока подписания договора не со дня 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, а со дня его подписания может повлечь невозможность своевременного обжалования результатов такого конкурса заинтересованным лицом.

В пункте 93 Правил приведен исчерпывающий перечень фактов, когда организатор конкурса обязан отказаться от заключения договора с победителем конкурса либо с участником конкурса, с которым заключается такой договор, при этом такой факт как нахождение имущества указанных лиц под арестом, наложенным по решению суда, если на момент истечения срока заключения договора балансовая стоимость арестованного имущества превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов указанных лиц по данным бухгалтерской

отчетности за последний завершённый отчетный период, установленный подпунктом 4 пункта 11.5 конкурсной документации, когда организатор конкурса обязан отказаться от заключения договора с победителем конкурса либо с участником конкурса, с которым заключается такой договор, Правилами не предусмотрен.

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.

Однако в конкурсной документации установлены следующие критерии оценки заявок:

1. Улучшение технико-экономических показателей объекта договора (модернизация объекта в целях повышения качества услуг за счет средств арендатора) – 10 баллов,
2. Сроки улучшения технико-экономических показателей имущества договора (месяцев) – 2 балла,
3. Обеспечение надлежащего санитарного состояния прилегающей территории – 2 балла,
4. Выполнение благоустройства прилегающей территории за счет средств арендатора – 2 балла,
5. Сроки выполнения работ по благоустройству – 5 баллов.
6. Размер арендной платы по договору (наибольшая ежемесячная арендная плата) – 10 баллов.

Договоры заключаются с целью обеспечения водоотведения, водо- и теплоснабжения в границах поселения. Соответственно, обеспечение надлежащего санитарного состояния и выполнение благоустройства прилегающей территории, а также сроки выполнения работ по благоустройству прилегающей территории не могут быть отнесены к технико-экономическим показателям объекта договора, в связи с чем являются беспредметными и необоснованными для целей проведения оценки и сопоставления заявок.

Между тем в нарушение требований пункта 77 Правил такой критерий конкурсной документации как улучшение технико-экономических показателей объекта договора (модернизация объекта в целях повышения качества услуг за счет средств арендатора) не содержит конкретных видов работ, которые можно было

бы оценить и которые бы свидетельствовали о произведенных улучшениях, следовательно, оценка заявки по данному критерию содержит в себе возможность субъективного подхода конкурсной комиссии при оценке и сопоставлении заявок при ином исходе торгов (при наличии нескольких претендентов на заключение договора в отношении муниципального имущества).

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 каждый лот на участие в конкурсе подана всего одна заявка 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 задолженностей по налогам в бюджеты всех уровней и арендной плате за пользование муниципальным имуществом, в том числе земельными участками, противоречит требованиям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как могло привести к ограничению конкуренции на стадии рассмотрения заявок, поскольку одним из оснований отказа в допуске к участию в конкурсе, согласно пункту 4 конкурсной документации и пункту 9.2., является несоответствие заявителя требованиям, предусмотренным конкурсной документацией и непредоставление документов, определенных конкурсной документацией.

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).

Комиссия учитывает, что администрацией протоколы, составленные в ходе проведения конкурса, размещались на официальном сайте torgi.gov.ru.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что выявленные в конкурсной документации несоответствия Правилам, установление нечетких и необоснованных критериев оценки могли привести к нарушению прав и законных интересов участников конкурса в случае поступления заявок более одной, и, как следствие, не позволили бы объективно определить победителя конкурса. Указанное свидетельствует о наличии в действиях администрации Березовского сельского 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 Березовского сельского поселения Солнечного муниципального района Хабаровского края, выразившиеся в установлении в конкурсной документации при проведении в 4 квартале 2012 года конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества для производства, передачи и распределения тепловой энергии, организации водоснабжения и водоотведения требований подпункта «з» пункта 1.1., пункта 1.2., подпункта 4 пункта 1.5 конкурсной документации, критериев оценки заявок: улучшение технико-экономических показателей объекта договора (модернизация объекта в целях повышения качества услуг за счет средств арендатора) без указания содержания и значимости данного критерия, обеспечение надлежащего санитарного состояния прилегающей территории, выполнение благоустройства прилегающей территории за счет средств арендатора, сроки выполнения работ по благоустройству 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 №27

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 24.05.2013 № 45 по делу № 8-01/79 о нарушении администрацией Березовского сельского 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 Березовского сельского поселения Солнечного муниципального района Хабаровского края в срок до 07 июня 2013 прекратить нарушение частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в установлении в конкурсной документации в связи с проведением в 4 квартале 2012 года конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества для

производства, передачи и распределения тепловой энергии, 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 документациях 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.