

Решение № 055/10/18.1-347/2021

о признании жалобы необоснованной

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), 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 представителей ИП <...> – <...> (доверенность от 01.03.2021 № 1, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 01.03.2021 № 1, личность удостоверена паспортом);

в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенной о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

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 Заявителей (вх. от 02.04.2021 № 3360), которые полагают, что положения документации о проведении конкурса не соответствуют действующему законодательству и могут привести к ограничению конкуренции.

В своей жалобе Заявители указывают следующее.

1.1. Согласно пункту 7 документации о проведении конкурса на торги выставлено 27 лотов. Между тем, в пункте 8 документации о проведении конкурса установлена начальная цена

платы за право заключения договора на размещение 1 торгово-остановочного комплекса (далее – ТОК). Какой именно подразумевается единственный ТОК определить не представляется возможным. Сведения о номере и адресном ориентире места его размещения отсутствуют.

Кроме того, заключение одного договора по результатам конкурса по 27 лотам невозможно в силу части 6 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), предусматривающего, что органами, уполномоченными на заключение договоров на размещение ТОК на территории г. Омска, являются администрации административных округов г. Омска.

1.2. Конкурсная документация содержит расхождение в целевом назначении платежа при внесении задатка.

В пункте 9 документации о проведении конкурса указано, что при внесении задатка необходимо указать следующее назначение платежа: «Задаток для обеспечения заявки на участие в конкурсе по продаже права на заключение договоров на размещение ТОК».

В извещении о проведении конкурса указано следующее назначение платежа: «Задаток для обеспечения заявки на участие в конкурсе по продаже права на заключение договора на размещение ТОК».

Таким образом, по мнению Заявителя, невозможно определить подлинное назначение платежа при его внесении.

1.3. Задаток в размере 1 148 841,60 руб. определен в нарушение требований постановления Администрации г. Омска от 23.12.2014 № 1812-п «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Омска».

Размеры задатка установлены приложением № 1 к документации о проведении конкурса и определены индивидуально для каждого лота.

Вместе с тем, в пункте 9 документации о проведении конкурса, а также в извещении о проведении конкурса задаток определен как сумма задатков всех лотов. Данное необоснованное укрупнение задатка лишает возможности желающих принять участие в конкурсе на определенный лот и препятствует развитию добросовестной конкуренции.

1.4. Критерии оценки предложений на участие в конкурсе имеют дискриминационные условия, а также признаки ограничения конкуренции.

Пунктом 37 приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» установлено, что не допускается включение в конкурсную документацию (в том числе в форме требований к объему, перечню, качеству и срокам работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требований к качеству, техническим характеристикам, товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит 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 указанной нормы в документации о проведении конкурса в критерии оценки заявок включен критерий о наличии у участника конкурса опыта по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов). Значение критерия: 0,2.

Наличие опыта участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов подтверждается направлением в конкурсную комиссию копий актов осмотра нестационарного торгового объекта, приложенных к заявке. Копии актов должны быть заверены уполномоченным на размещение нестационарных торговых объектов органом.

В городе Омске имеется единственный хозяйствующий субъект, соответствующий данному критерию – ООО «Капитал-Строй», с которым по результатам проведения конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение ТОК на территории г. Омска 12.07.2019 были заключены соответствующие договоры на установку 174 ТОК.

Таким образом, включение в критерии оценки заявок критерия об опыте участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов) является созданием для ООО «Капитал-Строй» преимущественных условий участия в торгах.

На основании вышеизложенного, Заявители просят рассмотреть их жалобу и принять меры реагирования по фактам, изложенным в жалобе.

На заседании Комиссии 13.04.2021 представитель <...> поддержала доводы, изложенные в жалобе Заявителей (вх. Омского УФАС России от 02.04.2021 № 3360).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 05.04.2021 № 05-3213 Департаментом представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе ИП <...>, 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 <...>, 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.adtomsk.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 Заявителей, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу необоснованной, 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 на конкурс выставлен 1 лот, в состав лота включено 27 ТОК.

По результатам конкурса с победителем конкурса будет заключен отдельный договор на размещение каждого ТОК с администрацией соответствующего административного округа г. Омска, на территории которого находится НТО, то есть по результатам рассматриваемого конкурса будет заключено 27 договоров.

Проект договора, входящий в состав документации о проведении конкурса, предусматривает заключение договоров на каждый ТОК в отдельности.

Относительно довода Заявителей о различном назначении платежа при внесении задатка для обеспечения заявки на участие в конкурсе Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В пункте 9 документации о проведении конкурса указано, что при внесении задатка необходимо указать следующее назначение платежа: «Задаток для обеспечения заявки на

участие в конкурсе по продаже права на заключение договоров на размещение ТОК».

В извещении о проведении конкурса указано следующее назначение платежа: «Задаток для обеспечения заявки на участие в конкурсе по продаже права на заключение договора на размещение ТОК».

Учитывая, что документация о проведении конкурса предусматривает заключение договоров на каждый ТОК в отдельности, то по мнению Комиссии, возможно определить подлинное назначение платежа при его внесении, а именно: «Задаток для обеспечения заявки на участие в конкурсе по продаже права на заключение договоров на размещение ТОК».

В части довода Заявителей о нарушении требований постановления Администрации г. Омска от 23.12.2014 № 1812-п «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Омска» при определении размера задатка для обеспечения заявки на участие в конкурсе Комиссия отмечает следующее.

Лот объявленного конкурса относится ко II категории, подразумевающей под собой формирование лота с возможностью объединения в него нескольких ТОК. Размер задатка определен в разрезе каждого отдельного ТОК, выведены итоговые суммы задатка по административным округам г. Омска и в целом итоговая сумма всего лота. Именно итоговая сумма лота и отражена в пункте 9 документации о проведении конкурса и в извещении о проведении конкурса.

Размер задатка рассчитан в соответствии с пунктом 54 Порядка размещения НТО на территории г. Омска, утвержденного постановлением Администрации г. Омска от 23.12.2014 № 1812-п.

В отношении довода Заявителей об установлении критериев оценки предложений на участие в конкурсе, противоречащих пункту 37 приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 установлены правила проведения торгов на право заключения договоров, предусмотренных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с *Земельным кодексом Российской Федерации*, *Водным кодексом Российской Федерации*, *Лесным кодексом Российской Федерации*, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Размещение НТО осуществляется по правилам, предусмотренным специальными федеральными законами, которыми устанавливаются соответствующие юридические основания для размещения таких объектов на земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

Согласно пункту 1 статьи 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации размещение НТО на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Таким образом, с учетом изложенного, правоотношения сторон по размещению на территории муниципального образования НТО не подлежат регулированию, в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Кроме того, критерий оценки предложений – опыт участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка НТО), подразумевает предоставление копий актов осмотра любых законно-установленных НТО на территории города Омска, не только ТОК.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу индивидуального предпринимателя <...>, 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. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 05.04.2021 № 05-3213.

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.