

## РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»

Дело №44-18.1-2016

22 апреля 2016 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии – Гритчин И.Н. – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Члены комиссии:

Лазебный А. Ю. – ведущий специалист эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Хаджебиеков Р.Ш. – государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Рассмотрев жалобу <.....> на действия Управления экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки - организатора торгов по извещению опубликованному в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 и статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. В Ставропольское УФАС России поступила жалоба <.....> на действия Управления экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки - организатора торгов по извещению опубликованному в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года.

Заявитель указывает на нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно на установление в конкурсной документации требований, ограничивающих круг потенциальных участников конкурса.

2. Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее:

Извещением опубликованным в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года Управление экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки объявило о проведении аукциона на право заключения договора на

размещение нестационарных объектов торговли (нестационарных объектов торговли по оказанию услуг) на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности города Эссентуки на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена.

Рассматриваемый аукцион проводится на основании Постановления администрации города Эссентуки №463 от 04.04.2016 года «Об утверждении Положения о проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных объектов торговли (нестационарных объектов торговли по оказанию услуг) на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности города Эссентуки на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена».

Пунктом 4.10 Положения о проведении конкурса установлено, что требования к нестационарным торговым объектам (нестационарным объектам по предоставлению услуг) (внешний вид, размеры, площадь, конструктивная схема и иные требования) определяются типовыми архитектурными решениями (далее архитектурное решение), утверждёнными управлением архитектуры и градостроительства администрации города Эссентуки.

Пункт 4.11 гласит, что юридические лица и индивидуальные предприниматели обязаны обеспечить соблюдение стилевого оформления нестационарных торговых объектов (нестационарных объектов по предоставлению услуг) в соответствии с утверждёнными управлением архитектуры и градостроительства администрации города Эссентуки эскизами объектов по архитектурно-художественному и цветовому решению.

В соответствии с пунктом 4.12 не допускается размещать нестационарные торговые - объекты (нестационарные объекты по предоставлению услуг) не отвечающие требованиям архитектурного решения.

Согласно пункта 5.2.5, для участия в аукционе претенденты представляют в установленный в извещении о проведении аукциона срок следующие документы (в том числе):

- фотографии, эскизы предполагаемых к установке: лотка, палатки, автофургона, торгового-технического оборудования и т.п. (Эскизный проект организации объекта торговли должен содержать следующие данные:

1) архитектурно-художественное и цветовое оформление объекта торговли;

2) предложения по благоустройству территории объекта торговли».

Анализ вышеизложенных норм Положения позволяет сделать вывод, что на территории города Эссентуки к хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность с использованием нестационарных объектов торговли, помимо прочего предъявляются требования об обязательном участии в прохождении контрольных и (или) разрешительных процедур, в части соответствия внешнего вида и устройства указанных торговых объектов требованиям, установленным исключительно нормативными правовыми актами органа местного самоуправления.

Между тем, ч. 2 ст. 8 Закона о торговле установлено, что хозяйствующие субъекты,

осуществляющие торговую деятельность, при организации торговой деятельности и ее осуществлении, за исключением установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами случаев, самостоятельно определяют, в частности порядок и условия осуществления торговой деятельности.

Таким образом, для соблюдения Администрацией антимонопольного законодательства, возможность установления органом местного самоуправления вышеуказанных требований, о прохождении хозяйствующими субъектами контрольных (разрешительных) процедур, а также об ограничении осуществления торговой деятельности в передвижных объектах, должна быть предусмотрена законодательством РФ.

Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что устанавливая требование о размещении на территории города НТО исключительно соответствующих типовым архитектурным решениям, Администрация города Ессентуки фактически, исключает возможность рассмотрения вопроса о соответствии конкретного места размещения нестационарного торгового объекта и его внешнего вида внешнему архитектурному облику сложившейся застройки той территории г. Ессентуки, где и предлагается указанный объект разместить.

Кроме того, администрация, предусматривая условия о предоставлении фотографий, эскизов предполагаемых к установке: лотка, палатки, автофургона, торгово-технического оборудования и т.п. (Эскизный проект организации объекта торговли должен содержать следующие данные:

- 1) архитектурно-художественное и цветовое оформление объекта торговли;
- 2) предложения по благоустройству территории объекта торговли»), на стадии подачи заявок создает дополнительные ограничения (барьеры) для участников.

К хозяйствующим субъектам на территории города Ессентуки предъявляются требования об обязательном участии в прохождении контрольных и (или) разрешительных процедур в части соответствия внешнего вида и устройства НТО требованиям, установленным исключительно нормативными правовыми актами органа местного самоуправления, что является дополнительным «административным барьером», установление которого не соответствует цели развития торговой деятельности в целях удовлетворения потребностей отраслей экономики в произведённой продукции, обеспечения доступности товаров для населения, формирования конкурентной среды, поддержки российских производителей товаров, и, как следствие, законным признано быть не может.

На основании изложенного Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что указанные требования аукционной документации согласно извещения опубликованного в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года, направлены на ограничение круга потенциальных участников процедуры, что в свою очередь указывает на фактическое нарушение организатором торгов порядка организации и проведения конкурентных процедур.

3. Исследовав документацию о проведении торгов, Комиссия Ставропольского УФАС России установила.

Пунктом 6.1 Постановления администрации города Ессентуки №463 от 04.04.2016

года «Об утверждении Положения о проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных объектов торговли (нестационарных объектов торговли по оказанию услуг) на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности города Ессентуки на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена», установлено, что договор по результатам процедуры торгов может быть заключен не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты опубликования итогового протокола.

В то же время, пунктом 6.1 документации о рассматриваемом аукционе установлено, что договор по результатам процедуры торгов заключается в течении 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты опубликования итогового протокола.

Таким образом, аукционная документация противоречит требованиям Положения о проведении рассматриваемого аукциона.

Пунктом 5 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Таким образом, заключение договора по результатам закупочной процедуры ранее чем через 10 дней со дня размещения итогового протокола на сайте zakupki.gov.ru, исключает возможность обжалования действий заказчика в антимонопольный орган до момента заключения договора.

Указанные обстоятельства могут привести к ущемлению прав участников закупки, не согласных с действиями заказчика, и исключает возможность антимонопольного органа совершить действия по восстановлению прав участников закупки, нарушенных при незаконных действиях заказчика.

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи Управлению экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки предписания о внесении изменений в аукционную документацию, в части установления 10-тидневного моратория на заключение договора, с момента опубликования итогов торгов.

Согласно, части 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите

конкуренции», установлено, что 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия Управления экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки - организатора торгов по извещению опубликованному в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года – обоснованной.

2. Выдать организатору торгов Управлению экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно:

- внести изменения в аукционную документацию торгов проводимых по извещению опубликованному в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года согласно выводов Ставропольского УФАС России указанных в настоящем решении.

- в аукционную документацию торгов проводимых по извещению опубликованному в газете «Ессентукская панорама» №13 (1243) от 07.04.2016 года внести изменение в части установления срока, до истечения которого договор не может быть заключен, не менее установленного частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока.

- установить срок исполнения предписания 10 дней с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

- Управлению экономического развития и торговли администрации г. Ессентуки об исполнении предписания сообщить в течение трех дней с момента исполнения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.