**РЕШЕНИЕ по делу №А-185/15-15**

Резолютивная часть решения оглашена 01.09.2015

В полном объеме решение изготовлено 02.09.2015

г. Уфа,

ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

**Председатель комиссии:**

<…> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

**Члены комиссии:**

<…> – начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

<…> – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

в присутствии:

заявителей - ИП <…>, ИП <…>,

представителей Администрации городского округа г.Уфа Республики Башкортостан – <…> (доверенность от 28.08.2015 № 01-05-2913/13), <…> (доверенность от 10.08.2015 № 01-05-2724/13), <…> (доверенность от 10.08.2015 № 01-05-2726/13),

рассмотрев дело № А-185/15-15 по признакам нарушения Администрацией городского округа г.Уфа Республики Башкортостан (450098, г.Уфа, пр. Октября, 120) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение ИП <…> от 27.05.2015 вх.№7063, ИП <…>, ИП <…>, ИП <…>, ООО «Мастер сервис» от 03.06.2015 вх.№7478, ИП <…>, ИП <…>, ИП <…>, ООО «Мастер сервис», ИП <…> от 19.06.2015 вх.№8337, ИП <…> от 02.07.2015 вх.№ 9001, ИП <…> от 08.07.2015 вх.№9381 на действия Управления торговли и координации услуг Администрации городского округа город Уфа Республики

Башкортостан, выразившиеся в необоснованном отказе в предоставлении торговых мест ИП <…>, ИП <…>, ИП <…>, ООО «Мастер сервис», ИП <…> при проведении 23.04.2015 конкурса на право размещения нестационарных передвижных торговых объектов (объектов по оказанию услуг) на территории городского округа город Уфа Республики Башкортостан (извещение № 6-2015), а также при проведении 28.05.2015 конкурса на право размещения нестационарных передвижных торговых объектов (объектов по оказанию услуг) на территории городского округа город Уфа Республики Башкортостан (извещение № 7-2015).

Рассмотрев представленные документы и информацию, установлено следующее.

Порядок проведения конкурсов на право размещения нестационарных передвижных торговых объектов (объектов по оказанию услуг) на территории городского округа город Уфа Республики Башкортостан утвержден Постановлением Администрации городского округа г. Уфа Республики Башкортостан от 01.03.2012 № 580 (далее – Порядок).

Пунктом 6.5 Порядка установлено, что обязательными критериями оценки конкурсной документации и определения победителя конкурса являются:

а) внешний вид и оформление объекта:

- эскиз или фотография (фотомонтаж) нестационарного передвижного торгового объекта (объекта по оказанию услуг), планируемого к размещению;

- для автолавок, автоцистерн, автофургонов и т.п. - заверенная заявителем копия паспорта транспортного средства;

б) сведения об обеспечении транспортными средствами, в т. ч. специализированным транспортом;

в) сведения об оснащении торгово-технологическим оборудованием и инвентарем (в зависимости от специализации объекта);

г) сведения об ассортименте планируемой к реализации продукции (с учетом специализации);

д) сведения о планируемом количестве образуемых рабочих мест.

Рассмотрев указанный Порядок, установлено, что он содержит обязательные критерии оценки заявок участников конкурса. Однако в Порядке отсутствует величина значимости таких критериев, участникам по каждому критерию не присваиваются баллы, то есть критерии оценки заявок являются критериями для допуска участников к конкурсным процедурам.

Исходя из критериев оценки заявок, установленных Порядком, невозможно определить, кто из участников предложил лучшие условия, что нарушает основные принципы конкурсных процедур.

Таким образом, при проведении конкурсов на размещение нестационарных передвижных объектов отсутствует прозрачность и объективность, нарушаются основные принципы конкурсных процедур, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

В соответствии с ч. 1 ст. 39 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

На основании вышеизложенного, в соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции Башкортостанским УФАС России было принято решение о возбуждении дела в отношении Администрации городского округа г.Уфа Республики Башкортостан (450098, г.Уфа, пр. Октября, 120) по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

04.08.2015, 20.08.2015, 25.08.2015 Администрация городского округа г.Уфа Республики Башкортостан представила письменные пояснения, в соответствии с которыми в связи с вступившими в силу с 01.03.2015 изменениями Земельного Кодекса Российской Федерации планируется разработка проекта Постановления Правительства Республики Башкортостан, утверждающего новый порядок размещения нестационарных торговых объектов, в связи с чем, Администрацией городского округа г.Уфа Республики Башкортостан также планируется пересмотреть процедуру проведения конкурсов.

Изучив материалы дела, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

В соответствии с п. 6.1 Порядка извещение о проведении конкурса публикуется в средствах массовой информации и размещается на официальном сайте Администрации городского округа г. Уфа Республики Башкортостан в сети Интернет не позднее, чем за 30 дней до проведения конкурса.

Как следует из п. 5.3 Порядка лица, желающие разместить нестационарный передвижной торговый объект (объект по оказанию услуг), для участия в конкурсе направляют в Администрацию городского округа город Уфа Республики Башкортостан соответствующее заявление с указанием места размещения объекта с приложением к нему следующих заявительных документов:

- копия устава (для юридических лиц), заверенная заявителем;

- копия свидетельства о государственной регистрации (для юридических лиц) или свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя (для индивидуальных предпринимателей), заверенная заявителем;

- копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе и присвоении идентификационного номера налогоплательщика, заверенная заявителем;

- копия паспорта гражданина Российской Федерации;

- информация о режиме работы объекта;

- информация о виде деятельности и виде продукции, планируемой к реализации.

Кроме этого, п. 6.5 Порядка установлено, что обязательными критериями оценки конкурсной документации и определения победителя конкурса являются:

а) внешний вид и оформление объекта:

- эскиз или фотография (фотомонтаж) нестационарного передвижного торгового объекта (объекта по оказанию услуг), планируемого к размещению;

- для автолавок, автоцистерн, автофургонов и т.п. - заверенная заявителем копия паспорта транспортного средства;

б) сведения об обеспечении транспортными средствами, в т. ч. специализированным транспортом;

в) сведения об оснащении торгово-технологическим оборудованием и инвентарем (в зависимости от специализации объекта);

г) сведения об ассортименте планируемой к реализации продукции (с учетом специализации);

д) сведения о планируемом количестве образуемых рабочих мест.

В соответствии с п. 4.6 Порядка установлены следующие основания для отклонения заявлений на участие в конкурсе:

- участник конкурса не является хозяйствующим субъектом (юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем в соответствии с требованиями действующего законодательства);

- заявление и заявительные документы, конкурсная документация представлены заявителем по истечении установленного срока приема документов;

- участником конкурса не представлены документы и информация, указанные в п. 5.3, п. 6.5 Порядка.

Согласно п. 6.4 Порядка, рассмотрение и оценка заявления, заявительных документов и конкурсной документации проводятся конкурсной комиссией, которая на своем заседании проверяет наличие необходимых документов, правильность их оформления и соответствие требованиям действующего законодательства.

В соответствии с п. 6.6 Порядка по результатам оценки конкурсной документации конкурсная комиссия определяет победителя конкурса.

Как следует из п. 7.1, п. 7.2 Порядка решение конкурсной комиссии о победителе конкурса оформляется протоколом о результатах проведения конкурса, в котором указываются:

а) предмет конкурса;

б) состав конкурсной комиссии;

в) наименования участников конкурса;

г) наименование победителя (победителей) конкурса;

д) основания принятия решения об отклонении заявлений на участие в конкурсе (при необходимости);

е) основания признания конкурса несостоявшимся (при необходимости);

ж) срок, на который размещается нестационарный передвижной торговый объект (объект по оказанию услуг).

Протокол подписывается всеми членами конкурсной комиссии и утверждается председателем конкурсной комиссии.

Протокол о результатах конкурса является основанием для заключения с победителем конкурса договора на право размещения нестационарного передвижного торгового объекта (объекта по оказанию услуг).

В соответствии с письмом Администрации городского округа г. Уфа Республики Башкортостан от 09.07.2015 исх. №3/667 при обсуждении поданных заявок выслушивается мнение всех членов комиссии, в связи с чем, были приняты во внимание мнения членов конкурсной комиссии – представителей Администраций Кировского и Советского районов г. Уфы о нарушениях ИП <…> норм ст. 13.16 Кодекса Республики Башкортостан об административных правонарушениях. По аналогичным основаниям ИП <…> также не был признан победителем конкурса.

Вместе с тем, наличие административного штрафа не является критерием оценки участников конкурса.

Рассмотрев указанный Порядок, установлено, что он содержит обязательные критерии оценки заявок участников конкурса. Однако в Порядке отсутствует величина значимости таких критериев, участникам по каждому критерию не присваиваются баллы, то есть критерии оценки заявок являются критериями для допуска участников к конкурсным процедурам.

Таким образом, оценка заявок участников конкурса производится комиссией не по установленным критериям оценки, так как это фактически критерии допуска, а исходя из субъективного мнения каждого члена комиссии.

В соответствии с ч. 4 ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Исходя из критериев оценки заявок, установленных Порядком, невозможно определить, кто из участников предложил лучшие условия, в связи с отсутствием порядка оценки заявок участников, что нарушает основные принципы конкурсных процедур.

Также, не являются объективными решения конкурсной комиссии о том, что победителями конкурса не признаются участники, к которым ранее применялись административные наказания по ст. 13.16 Кодекса Республики Башкортостан об административных правонарушениях.

Таким образом, при проведении конкурсов на размещение нестационарных передвижных объектов отсутствует прозрачность и объективность, нарушаются основные принципы конкурсных процедур, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Кроме того, в материалы дела представлено письмо Прокуратуры г. Уфы от 27.07.2015 № 537ж-2015, в соответствии с которым также выявлены нарушения законодательства при проведении конкурса на право размещения нестационарных передвижных торговых объектов.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Согласно Постановлению Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/1 из положения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Норма ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» носит императивный (безусловный) характер, при этом доказывания факта ограничения, устранения, недопущения конкуренции не требуется.

Таким образом, действия Администрации городского округа г. Уфа Республики Башкортостан являются нарушением ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции в части установления в Порядке обязательных критериев оценки конкурсной документации и определения победителя конкурса не обеспечивающих прозрачность, объективность, с применением которых невозможно определить участника, предложившего лучшие условия, без указания порядка оценки заявок участников и определения победителя конкурса, что влечет возможность для членов комиссии руководствоваться своим субъективным мнением при принятии решений, и в результате приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Башкортостанского УФАС России,

**РЕШИЛА:**

1.Признать Администрацию городского округа г.Уфа Республики Башкортостан (450098, г.Уфа, нарушившей ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135–ФЗ «О защите конкуренции»в части совершения действий, выразившихся в

установлении в Порядке проведения конкурсов на право размещения нестационарных передвижных торговых объектов (объектов по оказанию услуг) на территории городского округа город Уфа Республики Башкортостан, утвержденном Постановлением Администрации городского округа г. Уфа Республики Башкортостан от 01.03.2012 № 580, обязательных критериев оценки конкурсной документации и определения победителя конкурса не обеспечивающих прозрачность, объективность, с применением которых невозможно определить участника, предложившего лучшие условия, без указания порядка оценки заявок участников и определения победителя конкурса, что влечет возможность для членов комиссии руководствоваться своим субъективным мнением при принятии решений, и в результате приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2.Выдать предписание Администрации городского округа г.Уфа Республики Башкортостано прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>

<…>

**ПРЕДПИСАНИЕ № 138-А-185/15-15**

01.09.2015

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

**Председатель комиссии:**

<…> – временно исполняющий руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан

**Члены комиссии:**

<…> – начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

<…> – ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

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 01.09.2015 (в полном объеме решение изготовлено 02.09.2015) по делу № А-185/15-15 о нарушении Администрацией городского округа г.Уфа Республики Башкортостан (450098, г.Уфа, пр. Октября, 120) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

Администрации городского округа г.Уфа Республики Башкортостан (450098, г.Уфа, в течение трех месяцев со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135–ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в установлении в Порядке проведения конкурсов на право размещения нестационарных передвижных торговых объектов (объектов по оказанию услуг) на территории городского округа город Уфа Республики Башкортостан, утвержденном Постановлением Администрации городского округа г. Уфа Республики Башкортостан от 01.03.2012 № 580, обязательных критериев оценки конкурсной документации и определения победителя конкурса не обеспечивающих прозрачность, объективность, с применением которых невозможно определить участника, предложившего лучшие условия, путем внесения изменений в указанный акт и установления порядка оценки заявок участников и определения победителя конкурса.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республики Башкортостан не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>

<…>