

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 055/01/15-830/2021

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

16.08.2021

г. Омск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) поступила жалоба ИП <...> на действия департамента городского хозяйства Администрации города Омска (далее – Департамент) при проведении конкурса по продаже права на заключение договора на размещение торгово-остановочного комплекса на территории города Омска (улица Бархатовой, дом 2) (извещение размещено на сайте www.admomsk.ru) (далее – конкурс, торги).

ИП <...> считает, что критерий оценки «Квалификация участника» является чрезмерным, необоснованно ограничивающим конкуренцию, создающим преимущественное положение участнику торгов – ООО «Капитал-Строй».

По результатам рассмотрения данной жалобы Омским УФАС России принято решение от 15.07.2021 № 055/10/18.1-723/2021 о признании жалобы необоснованной, вместе с тем, пунктом 3 указанного решения постановлено передать материалы дела для рассмотрения жалобы в порядке, установленном главой 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Так, при рассмотрении жалобы ИП <...> Омским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с пунктом 5 Порядка размещения нестационарных торговых объектов на территории города Омска, утвержденного постановлением Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п (далее – Порядок размещения нестационарных торговых объектов), право на заключение договора на размещение нестационарных торговых объектов со специализацией «печатная продукция» или «лотерейные билеты», а также торгово-остановочных комплексов, указанных в схеме размещения нестационарных торговых объектов, определяется по результатам торгов, проводимых в форме конкурса, на размещение иных нестационарных торговых объектов – по результатам торгов, проводимых в форме аукциона.

Порядок проведения конкурса на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта со специализацией

«печатная продукция» или «лотерейные билеты», торгово-остановочного комплекса на территории города Омска, а также порядок проведения аукциона по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Омска в электронной форме устанавливаются правовыми актами Администрации города Омска.

16.05.2019 Администрацией города Омска принято постановление № 367-п, которым утвержден Порядок организации и проведения конкурсов по продаже права на заключение договоров на размещение ТОК на территории города Омска (далее – Порядок проведения конкурса).

Руководствуясь вышеуказанным Порядком проведения конкурса, 29.04.2021 заместителем директора Департамента были утверждены извещение и документация о проведении конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска (ул. Бархатовой, д. 2) (далее – извещение и документация о проведении конкурса).

Согласно приложению № 1 к извещению о проведении конкурса, пункту 7 документации о проведении конкурса предметом торгов являлось право на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов (далее – ТОК) на территории города Омска с адресным ориентиром улица Бархатовой, дом 2, ООТ «Имени В. Бархатовой».

В силу пункта 43 Порядка проведения конкурса оценка и сопоставление заявок осуществляются в целях выявления лучших условий исполнения договора *в соответствии с критериями оценки конкурсных предложений и в порядке, который установлен конкурсной документацией.*

Согласно пункту 25 документации о проведении конкурса оценка заявок на участие в конкурсе осуществляется с использованием следующих критериев оценки:

а) уровень превышения начальной цены платы за право заключения договора на размещение ТОК (цены лота). Значение критерия: 0,4;

б) конструктивное решение торгово-остановочного комплекса. Значение критерия: 0,3;

в) квалификация участника: опыт участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов). Значение критерия: 0,3.

Рейтинг заявок на участие в конкурсе по критерию оценки «Квалификация участника: опыт участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов)» (РЗОі) рассчитывается по следующей формуле:

$RZO_i = K_O \times KЗК_3$, где:

$KЗК_3$ – коэффициент значимости критерия;

K_O – оценка заявки на участие в конкурсе по показателю в баллах:

- нет опыта или не представлено ни одного подтверждающего документа – 0 баллов;
- представлен 1 акт осмотра нестационарного торгового объекта, составленный комиссией по передаче нестационарного торгового объекта – 1 балл;
- за каждый последующий акт осмотра нестационарного торгового объекта, составленный комиссией по передаче нестационарного торгового объекта, начисляется 1 балл (но не более 100 баллов).

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.

Согласно пункту 26 документации о проведении конкурса общий рейтинг заявки на участие в конкурсе определяется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки на участие в конкурсе.

Итоговый рейтинг заявки по критериям определяется как среднее арифметическое значение баллов, данных каждым членом конкурсной комиссии в порядке, установленном конкурсной документацией.

Победителем конкурса признается участник конкурса, заявка на участие в конкурсе которого имеет самый высокий итоговый рейтинг и которой в результате оценки заявок на участие в конкурсе, осуществленной конкурсной комиссией, присвоен первый порядковый номер.

Согласно протоколу № 3 оценки и сопоставления заявок участников, определения победителя конкурса от 12.08.2021 победителем конкурса признано ООО «Капитал-Строй», получившее итоговый рейтинг 71,65 баллов и первый порядковый номер. ИП <...> присвоен второй порядковый номер.

Из приложения № 2 к протоколу № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 07.06.2021 следует, что ИП <...> в составе заявки на участие в торгах представлено 6 актов осмотра нестационарного торгового объекта, в связи с чем, количество присвоенных баллов составляет 1,8. ООО «Капитал-Строй» к заявке приложено 120 актов осмотра нестационарного торгового объекта, количество баллов по данному критерию составляет 30.

При этом только один хозяйствующий субъект имел возможность представить в заявке на участие в конкурсе 100 и более актов осмотра

нестационарного торгового объекта – ООО «Капитал-Строй», поскольку данная организация 12.07.2019 была определена победителем конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение 174 торгово-остановочных комплексов на территории города Омска.

В силу статьи 6 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» государственная политика в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации является частью государственной социально-экономической политики и представляет собой совокупность правовых, политических, экономических, социальных, информационных, консультационных, образовательных, организационных и иных мер, осуществляемых органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления и направленными на обеспечение реализации целей и принципов, установленных настоящим Федеральным законом.

Основными целями государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации являются, в том числе:

- развитие субъектов малого и среднего предпринимательства в целях формирования конкурентной среды в экономике Российской Федерации;
- обеспечение благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства;
- обеспечение конкурентоспособности субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом одним из принципов государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации является ответственность федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 4 статьи 10 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» схемой размещения нестационарных торговых объектов должно предусматриваться размещение не менее чем шестьдесят процентов нестационарных торговых объектов, используемых субъектами малого или среднего предпринимательства, осуществляющими торговую деятельность, от общего количества нестационарных торговых объектов.

Из вышеизложенного следует, что государство гарантирует субъектам малого и среднего предпринимательства равные права для осуществления их деятельности, а также создание благоприятных условий для развития

конкуренции.

На территории города Омска значительная доля нестационарных торговых объектов, используется субъектами малого и среднего предпринимательства. При этом бизнес-модель большинства таких субъектов не предполагает использование ими большого количества нестационарных торговых объектов.

Департамент, установив в порядке начисления баллов по критерию оценки «Квалификация участника: опыт участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов)», а именно: «за каждый последующий акт осмотра нестационарного торгового объекта, составленный комиссией по передаче нестационарного торгового объекта, начисляется 1 балл (но не более 100 баллов)», ограничил возможность субъектов малого и среднего предпринимательства конкурировать с ООО «Капитал-Строй» по вышеуказанному критерию оценки.

Утверждение Департамента, что участники закупки могли конкурировать с ООО «Капитал-Строй» по критерию оценки «Уровень превышения начальной цены платы за право заключения договора на размещение торгово-остановочного комплекса» Омское УФАС России считает несостоятельным.

Исходя из представленных участниками конкурса предложений, установлено, что предложение о цене лота ИП <...> составляет 1 750 000,0 руб. (уровень превышения начальной цены платы за право заключения договора на размещение торгово-остановочного комплекса 1 580 369,14 руб.), ООО «Капитал-Строй» – 510 000,0 руб. (уровень превышения – 340 369,14 руб.).

Как видно из представленных участниками конкурса предложений ИП <...>, предложив максимальной цену платы за право заключения договора на размещение торгово-остановочного комплекса, в 3,4 раза превышающее предложение ООО «Капитал-Строй», и заработав по критерию оценки «Уровень превышения начальной цены платы за право заключения договора на размещение торгово-остановочного комплекса» максимальное количество баллов – 40, не смог стать победителем конкурса.

Таким образом, участники конкурса, имеющие опыт работы, но не имеющие большого количества установленных нестационарных торговых объектов, или вновь созданные хозяйствующие субъекты, не имеющие опыта по выполнению аналогичных контрактов, должны несоразмерно повышать цену платы за право заключения договора на размещение торгово-остановочного комплекса, что является экономически необоснованным для них, а также является административным барьером доступа на данный товарный рынок и может привести к сокращению количества участников торгов и необоснованному ограничению конкуренции.

Кроме того, понятие «акт осмотра нестационарного торгового объекта» введено постановлением Администрации города Омска от 18.04.2019 № 313-п, следовательно, у потенциального участника торгов, имеющего опыт по выполнению аналогичных контрактов, заключенных до 18.04.2019, отсутствует возможность представить такой акт в составе заявки на участие в конкурсе.

В силу пункта 4 Порядка проведения конкурса основными целями конкурса по продаже права на заключение договоров на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска являются:

- создание целостного архитектурно-художественного облика сложившейся застройки и обеспечения комфортных условий пассажирам для ожидания общественного пассажирского транспорта;
- создание равных условий и возможностей для всех претендентов на размещение торгово-остановочных комплексов на территории города Омска;
- определение наилучших условий использования мест размещения торгово-остановочных комплексов;
- пополнение бюджета города Омска.

Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлено, что *органам местного самоуправления 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 частности запрещается создание дискриминационных условий.*

Дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в *неравное положение* по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (пункт 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Органам публичной власти запрещается создание дискриминационных условий, в том числе условий доступа на товарный рынок при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Вместе с тем, определенный в пункте 25 документации о проведении конкурса порядок начисления баллов по критерию оценки «Квалификация участника: опыт участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов)», а именно: «за каждый последующий акт осмотра нестационарного торгового объекта,

составленный комиссией по передаче нестационарного торгового объекта, начисляется 1 балл (но не более 100 баллов)» безусловно влияющий на определение победителя конкурса, приводит к созданию дискриминационных (неравных) условий участникам конкурса.

Для получения максимального количества баллов по данному критерию оценки (30 баллов) участнику конкурса необходимо представить 100 актов осмотра нестационарных торговых объектов. При этом единственным хозяйствующим субъектом, который имел возможность представить в заявке на участие в конкурсе 100 и более актов осмотра нестационарного торгового объекта является ООО «Капитал-Строй».

На основании вышеизложенного, Омское УФАС России приходит к выводу, что действия Департамента по установлению в пункте 25 документации о проведении конкурса порядка начисления баллов по критерию оценки «Квалификация участника: опыт участника конкурса по выполнению аналогичных контрактов (установка нестационарных торговых объектов)», а именно: «за каждый последующий акт осмотра нестационарного торгового объекта, составленный комиссией по передаче нестационарного торгового объекта, начисляется 1 балл (но не более 100 баллов)» изначально ставят в неравное положение участников конкурса и создают преимущественные условия участия и победы в конкурсе для ООО «Капитал-Строй», в связи с чем, приводят к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, в частности к созданию дискриминационных условий, и содержат признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в действиях Департамента признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Омское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции

предупреждает

Департамент городского хозяйства Администрации города Омска о необходимости устранения признаков нарушения антимонопольного законодательства путем аннулирования конкурса по продаже права на заключение договора на размещение торгово-остановочного комплекса на территории города Омска (улица Бархатовой, дом 2) (извещение размещено на сайте www.admomsk.ru).

Настоящее предупреждение подлежит исполнению в течение 10 календарных дней со дня его получения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

<...>