

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ
о прекращении действий, которые содержат признаки
нарушения антимонопольного законодательства

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России), рассмотрев заявление ИП *** от 03.08.2023 г. (вх. №7545/23 от 03.08.2023) о наличии в действиях Окружной администрации города Якутска признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), сообщает следующее. Согласно доводам заявления, критерии оценки заявок являются неправомерными и некорректными.

В силу части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку 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 ходе рассмотрения настоящего заявления Якутским УФАС России установлено следующее. Согласно статье 39.33 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за исключением земельных участков, предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без предоставления земельных участков и установления сервитута, публичного сервитута, в том числе для размещения нестационарных торговых объектов, рекламных конструкций, а также иных объектов, виды которых устанавливаются Правительством Российской Федерации, которая регулируется статьей 39.36 ЗК РФ.

Согласно пункту 1 Постановления Окружной администрации города Якутска от 20 марта 2023 года №64п (далее – Постановление №64п) утверждено Положение о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа

«город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск».

В соответствии с Положением о конкурсе, условиями договора могут быть предусмотрены установка сезонных торговых объектов индивидуальными предпринимателями и/или юридическими лицами на один сезон.

Согласно части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК

РФ) если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть

опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения.

Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о

существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в

том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также

сведения о начальной цене.

В силу части 3 статьи 448 ГК РФ условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о

проведении торгов.

Согласно пункту 4.3.2. Положения проведение III этапа (II заседания) Конкурсной комиссии по определению победителей проводится путем проведения

рейтинговой оценки,

членами Конкурсной комиссии, согласно критериям оценки заявки.

В пункте 4.4. и Приложении № 2 Положения предусмотрены критерии и порядок оценки заявок, а именно:

№ Критерий оценки заявки на участие в Конкурсе

Баллы:

(максимальная оценка)

1. Актуальность и социальная значимость: 35 баллов

Условия оценки критерия:

Высокая оценка - решение социально значимой проблемы, создание, поддержание и сохранение условий для обеспечения комфортной городской среды и развитие общественных пространств в ГО «г. Якутск»

25 баллов

Средняя оценка - решение социально значимой проблемы, которое не приведет к ощутимому улучшению качества жизни населения и на развитие общественных пространств и обеспечения комфортной городской среды в ГО «г. Якутск».

10 баллов

Низкая оценка - не решает социально значимых проблем, не способствует их решению и не направлен на развитие общественных пространств и обеспечения комфортной городской среды в ГО «г. Якутск».

0 баллов

2. Участие в благоустройстве и эксплуатации территории: 35 баллов

Условия оценки критерия:

Высокая оценка - текущее содержание взятой территории, активное участие в благоустройстве территории: зонирование, ландшафтное оформление, дополнительные элементы благоустройства, указатели,

иллюминация и т.п.

25 баллов

Средняя оценка - текущее содержание взятой территории 10 баллов

Низкая оценка - отказ от текущего содержания взятой территории 0 баллов

3.

Опыт работы заявителя.

Оцениваются знания, компетенции, информационная открытость, обеспеченность современным торгово-технологическим оборудованием.

30 баллов

Условия оценки критерия:

Высокая оценка - наличие качественного портфолио, подтверждающего опыт и компетенции Заявителя. Информационная открытость.

15 баллов

Средняя оценка - наличие портфолио. 10 баллов

Низкая оценка - отсутствие портфолио. 5 баллов

ВСЕГО: 100 баллов

Таким образом, в перечне Критериев оценки заявки на участие в Конкурсе отсутствует такой критерий как цена.

Определенные Положением Критерии, являются субъективными и отражают мнение

каждого члена комиссии, что исключает объективное рассмотрение условий, предложенных участниками конкурса.

Необходимо отметить, что в Положении о конкурсе, а также в приложениях к Положению о конкурсе, таких как извещение о проведении конкурса и типовом договоре

на размещение нестационарного торгового объекта отсутствует начальная цена.

Таким образом, сведения о начальной цене договора отсутствуют, равно как и методика расчета начальной цены.

Исходя из содержания пункта 2 типового договора на размещение вновь устанавливаемого объекта/аренды сезонных торговых объектов и объектов развлекательных услуг плата за размещение объекта устанавливается в момент непосредственного заключения договора с победителем торгов.

Отсутствие такого критерия определения победителя как начальная цена может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в связи с установлением такого порядка оценки, критерии которого носят только субъективную

оценку участников конкурса.

Необходимо также отметить, что при оценке заявок на участие в Конкурсе члены Конкурсной комиссии оценивают такие критерии как:

- Актуальность и социальная значимость - максимальный балл 35 (состоит из высокой

(25 баллов), средней (10 баллов) и низкой оценки (0 баллов);

- Участие в благоустройстве и эксплуатации территории- максимальный балл 35 (состоит из высокой (25 баллов), средней (10 баллов) и низкой оценки (0 баллов);

- Опыт работы заявителя – максимальный балл 30 (состоит из высокой (15 баллов), средней (10 баллов) и низкой (0 баллов) оценки).

Якутским УФАС России установлено, что для получения максимального количества баллов, необходимо получить баллы по всем видам оценки, а именно высокой, средней и

низкой, только в этом случае можно получить максимальное количество баллов при оценке

заявки во время участия в Конкурсе.

Таким образом, максимальные баллы, установленные Положением о конкурсе являются некорректными.

Якутскому УФАС России не представляется возможным прийти к выводу об объективности вышеуказанного порядка оценки заявок, поскольку оценка заявок участников Конкурса зависит от субъективного мнения Организатора торгов, не позволяет

Организатору торгов выявить лучший проект для освоения квоты объектов торговли и

услуг на территории центрального парка культуры и отдыха на летний сезон 2023 г. ввиду

отсутствия строго определенных показателей, учитываемых при оценке.

Порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Актуальность и социальная значимость» не отражает в себе какие конкретно социально значимые проблемы должны быть решены участником торгов при освоении квоты, а создание,

поддержание сохранение условий для обеспечения комфортной городской среды и

развитие общественных пространств в ГО «город Якутск» - не может оцениваться в период

проведения Конкурса, так как это относится к условиям исполнения договора, непосредственно при освоении квоты.

Порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Участие в благоустройстве и эксплуатации территории» не отражает в себе порядка сопоставления

заявок в случае, если участниками Конкурса будут предложены различные объемы активного участия в благоустройстве территории. В случае если один из участников

предложит только зонирование, а другой участник предложит, как зонирование, так и

ландшафтное оформление, и другие варианты благоустройства территории, им будет

присвоено равное количество баллов, что по факту будет противоречить объему оказанных

услуг.

Порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Опыт работы заявителя» не отражает в себе указания на то, каким образом Организатор торгов будет оценивать

знания и компетенцию участников Конкурса, степень их информационной открытости, а

также количественные и качественные показатели обеспеченности торгово-технологическим оборудованием.

Таким образом, порядок оценки заявок участников Конкурса не позволяет присвоить

участникам Конкурса максимальное количество баллов, а также объективно оценить и

сопоставить заявки участников Конкурса.

Порядок оценки и сопоставления заявок должен содержать вес критерия оценки в совокупности критериев оценки, установленных конкурсной документацией, оценку в

баллах, получаемых участником закупки по результатам оценки каждого критерия,

алгоритм расчета итогового рейтинга по каждой заявке, шкалу ранжирования баллов по каждому критерию, подкритерию, а так же иные параметры, необходимые для выявления лучших условий, при которых заявка одного из участников будет признана более предпочтительной, по сравнению с заявками других участников. Отсутствие критериев и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблению со стороны Организатора торгов, поскольку определение победителя может быть основано на субъективном усмотрении Организатора торгов. Данные элементы являются стимулирующим фактором при подаче заявок, что позволяет поддерживать конкуренцию, нивелировать споры и разногласия между участниками конкурса и организатора закупок при проведении торгов, что способствует принципам открытости и прозрачности торгов.

В силу пункта 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Следовательно, в нарушение указанного требования ГК РФ порядок оценки заявок на участие в конкурсе, установленный Организатором торгов в конкурсной документации, не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора и однозначно сопоставить предложения участников Конкурса.

Таким образом, в действиях Окружной администрации города Якутска имеются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в недопущении, ограничении или устранении конкуренции, в связи с тем, что Окружной администрацией пунктом 1 Постановления Окружной администрации г. Якутска от 20.03.2023 № 64п утверждено Положение о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск», в котором установлен порядок оценки заявок на участие в Конкурсе и отсутствует порядок сопоставления заявок, что не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора и однозначно сопоставить предложения участников Конкурса.

В силу части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих

решений:

1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

3) о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению

интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий

(бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения

антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению

последствий такого нарушения, либо о ликвидации или принятии мер по прекращению

осуществления видов деятельности унитарного предприятия, которое создано или осуществляет деятельность с нарушением требований настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение

выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков

нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3,

14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до

завершения срока его выполнения не допускается.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 39.1 Закона о защите конкуренции, Якутское УФАС России ПРЕДУПРЕЖДАЕТ Окружную администрацию города Якутска о необходимости прекращения таких действий (бездействие) в срок, не

превышающий 30 календарных дней с даты получения настоящего предупреждения,

устранить причины и последствия указанных действий путем: внесения изменений в

Положение о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг

на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах

городского округа «город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «Центр

управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» утвержденное пунктом 1 Постановления Окружной администрации г. Якутска от

20.03.2023 № 64п «Об утверждении Положения о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск», либо отмены пункта 1 Постановления Окружной администрации г. Якутска от 20.03.2023 № 64п «Об утверждении Положения о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск».

По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Согласно части 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции – антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции – при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением. В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.