

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 4012
на действия (бездействие) при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 13.04.2016

г. Москва

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:

Стрельникова Д.Ю. – заместителя руководителя Московского областного УФАС России.

Членов Комиссии:

Крылова С.В. – заместителя начальника отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью Московского областного УФАС России;

Судариковой И.А. – специалиста 1 разряда отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью Московского областного УФАС России,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу <...> (№ 4012 от 04.04.2016) (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Пушкинского муниципального района Московской области при организации и проведении конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Пушкинского муниципального района Московской области в присутствии представителя Пушкинского муниципального района Московской области <...> (доверенность от 12.04.2016 № 22), представителя МБУ «МИР» <...> (доверенность от 12.04.2016 № 21), участвующих в рассмотрении жалобы и в отсутствие заявителя, уведомленных в соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), о времени и месте рассмотрения жалобы после объявленного перерыва с 12.04.2016 до 13.04.2016,

УСТАНОВИЛА:

Конкурс по продаже права на размещение нестационарных торговых объектов на территории Пушкинского муниципального района Московской

области проводился в соответствии с Конкурсной документацией, утвержденной распоряжением администрации Пушкинского муниципального района Московской области от 29.12.2015 № 226-р (далее – Конкурсная документация; Распоряжение от 29.12.2015 № 226-р).

Состав Конкурсной комиссии утвержден постановлением администрации Пушкинского муниципального района Московской области от 25.12.2015 № 2908 (далее – Постановление № 2908).

Перечень объектов, в отношении которых проводится Конкурс (далее – Перечень) утвержден Распоряжением от 29.12.2015 № 226-р.

Общие требования к торгам установлены статьями 447 и 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Московским областным УФАС России в установленном порядке в адрес Заявителя и Организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам Заявителя:

1. Организатор торгов не опубликовал протокол вскрытия конвертов на официальном сайте.
2. Организатор торгов не опубликовал протокол рассмотрения оценки заявок на официальном сайте.
3. Организатор торгов не указал в конкурсной документации сайт специализированной организации.
4. Организатором торгов нарушены сроки подписания договоров и перечисления платы за право на размещение в бюджет Пушкинского муниципального района Московской области.
5. Организатором торгов не представлены документы, подтверждающие право собственности на НТО, соответствующие требованиям архитектуры.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе осуществлялось конкурсной комиссией 09.02.2016. По результатам вскрытия конвертов был составлен Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 09.02.2016, который был размещен на официальном сайте Администрации Пушкинского муниципального района Московской области www.adm-pushkino.ru.

2. Протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 19.02.2016 № 2 был размещен на официальном сайте Администрации

Пушкинского муниципального района Московской области www.adm-pushkino.ru.

3. В соответствии с приказом 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 передаче видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67) и Конкурсной документацией, специализированная организация осуществляет функции от имени организатора конкурса, при этом права и обязанности возникают у организатора конкурса.

Информация о конкурсе размещена на официальном сайте Организатора конкурса – Администрации Пушкинского муниципального района Московской области www.adm-pushkino.ru.

4. Заявитель не может ссылаться на нарушение сроков подписания договоров, перечисления платы в бюджет, поскольку он не является участником конкурса и его право не нарушено и не ущемлено.

Проекты Договоров со стороны администрации Пушкинского муниципального района были подписаны, победители конкурса были извещены о необходимости получения и подписания Договоров с их стороны в установленный законом и нормативными правовыми актами срок.

5. Нестационарные торговые объекты не являются объектами недвижимого имущества, права на них не подлежат регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Относительно доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявка на участие в конкурсе заявителем не подавалась, при этом жалоба содержит сведения (довод 3), которые содержат признаки нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении конкурса либо порядка подачи заявок на участие в конкурсе.

Таким образом, жалоба по доводам 1,2,4,5 не подлежит рассмотрению в связи с нарушением порядка обжалований действий (бездействия) организатора торгов, установленного частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

По доводу 3 относительно не указания в Конкурсной документации сайта специализированной организации установлено.

Согласно пункту 1.4 Конкурсной документации специализированная организация – муниципальное бюджетное учреждение «Маркетинг, информация, реклама» (МБУ «МИР»), которое осуществляет функции по организации и проведению Конкурса по продаже права на размещение нестационарных торговых объектов на территории Пушкинского муниципального района Московской области.

Пунктом 1.5 Положения о проведении конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Пушкинского муниципального района Московской области, утвержденного Постановлением № 2908 установлено, что прием заявок, разработка конкурсной документации, опубликование и размещение извещения о проведении Конкурса на официальном сайте администрации Пушкинского муниципального района Московской области и иных связанных с обеспечением их проведения функций, осуществляет специализированная организация.

Конкурсная документация и извещение о проведении конкурса были размещены специализированной организацией МБУ «МИР» на официальном сайте Администрации Пушкинского муниципального района Московской области www.adm-pushkino.ru и доступны для ознакомления.

Таким образом, наличие в Конкурсной документации информации о сайте специализированной организации является необязательным.

Довод не обоснован.

Также Комиссией установлены иные нарушения:

1. Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе осуществлялось Конкурсной комиссией 09.02.2016. По результатам вскрытия конвертов был составлен Протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе 09.02.2016, который был размещен на официальном сайте

Администрации Пушкинского муниципального района Московской области
12.02.2016.

В соответствии с пунктом 9.7 Конкурсной документации протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе размещается специализированной организацией на официальном сайте в течение дня, следующего за днем его подписания.

Таким образом, специализированной организацией нарушены сроки опубликования протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе на официальном сайте.

2. Пунктом 5.1 Конкурсной документации установлены условия конкурса (далее – Условия), а именно:

1) Архитектурные (внешний вид нестационарного объекта, благоустройство прилегающей территории).

2) Инвестиционные (размер оплаты за право размещения нестационарных торговых объектов, уровень заработной платы).

3) Ассортимент (специализация) (разнообразие, востребованность продукции, преимущественное наличие товаров отечественных производителей).

4) Оснащение торгово-технологическим оборудованием (специализированное оборудование, контрольно-кассовые машины, электронные весы и т.д.).

5) Социальная значимость (опыт работы на потребительском рынке, обеспеченность квалифицированными кадрами, оказание поддержки социально незащищенным категориям граждан).

6) Дополнительные (применение энергосберегающих осветительных средств).

Условие № 1 (внешний вид нестационарного объекта, благоустройство прилегающей территории).

Постановлением Администрации Пушкинского муниципального района Московской области от 24.02.2016 № 430 утверждены Требования к архитектурно-дизайнерскому решению нестационарных торговых объектов, расположенных на территории городских и сельских поселений Пушкинского муниципального района Московской области.

Согласно части 3 статьи 7 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления, подлежат обязательному исполнению на всей территории муниципального образования. За неисполнение муниципальных правовых

актов граждане, руководители организаций, должностные лица органов государственной власти и должностные лица органов местного самоуправления несут ответственность в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Таким образом, архитектурно-художественное решение, установленное нормативным правовым актом органа местного самоуправления в качестве обязательного, не может являться предметом оценки.

Применение Условия № 2 в части уровня заработной платы и Условий №№ 4, 5 (специализированное оборудование, контрольно-кассовые машины, электронные весы, опыт работы на потребительском рынке, обеспеченность квалифицированными кадрами) может указывать на предоставление преимущественного права участия в торгах лицам, ранее осуществлявшим эксплуатацию нестационарных торговых объектов.

При этом, хозяйствующие субъекты, планирующие выйти на рынок, оказываются в условиях, не позволяющих им, при прочих равных условиях, победить в торгах.

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 2 Федерального закона от 22.05.2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» необходимость применения контрольно-кассовой техники установлена только для определенных категорий хозяйствующих субъектов.

Применение указанного Условия может быть препятствием для участия в Конкурсе лиц, осуществляющих деятельность, не требующую использования контрольно-кассовой техники.

Выполнение требования, установленного законом, не может быть критерием оценки предложения участника Конкурса и существенным условием договора.

Условие № 3 (разнообразие, востребованность продукции, преимущественное наличие товаров отечественных производителей).

Согласно схеме размещения нестационарных торговых объектов, на территории Пушкинского муниципального района Московской области на 2015-2019, утвержденной постановлением администрации Пушкинского муниципального района Московской области все нестационарные торговые объекты, размещенные на территории Пушкинского муниципального района Московской области, имеют свою специализацию.

Согласно части 3 статьи 7 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской

Федерации», муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления, подлежат обязательному исполнению на всей территории муниципального образования. За неисполнение муниципальных правовых актов граждане, руководители организаций, должностные лица органов государственной власти и должностные лица органов местного самоуправления несут ответственность в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Таким образом, специализация нестационарного торгового объекта, установленная нормативным правовым актом органа местного самоуправления в качестве обязательного, не может являться предметом оценки.

Неопределенность Условия № 6 (применение энергосберегающих осветительных средств) не позволяет лицам, желающим принять участие в торгах, сформировать конкурсное предложение, которое будет соответствовать потребностям Организатора торгов.

Применение Условия № 6 может привести, с одной стороны к созданию лицам, имеющим представление о практике применения энергосберегающих технологий, преимущественных условий участия в торгах, и с другой стороны – к сокращению новых участников, желающих осуществлять торговую деятельность на территории Пушкинского муниципального района Московской области, но не имеющим возможности сформировать соответствующее потребностям Организатора торгов конкурсное предложение, и как следствие, к ограничению доступа к участию в торгах.

3. В адрес Организатора торгов направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (далее – Уведомление) от 06.04.2016 № 09/СЕ/5228.

Согласно Уведомлению, Московское областное УФАС России руководствуясь частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, требовало приостановить торги до рассмотрения жалобы по существу.

Также, согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия жалобы к рассмотрению, организатор торгов не вправе заключать договоры до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

Однако, организатором торгов были заключены договоры от 12.04.2016 №№ 26, 27, 23, 24, 25 по лотам №№ 44, 47, 60, 55, 186 и договоры от 13.03.2016 №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22 по лотам №№ 22, 74, 131, 34, 190, 176, 174, 137, 119, 114, 40, 129, 57, 45, 38, 63, 154, 4, 180, 177, 179, 185.

На основании изложенного, договоры от 12.04.2016 №№ 26, 27, 23, 24, 25 по лотам №№ 44, 47, 60, 55, 186 и договоры от 13.03.2016 №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22 по лотам №№ 22, 74, 131, 34, 190, 176, 174, 137, 119, 114, 40, 129, 57, 45, 38, 63, 154, 4, 180, 177, 179, 185 заключенные с нарушением требования, установленного частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, являются ничтожными.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, 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.

Согласно части 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу № 4012 необоснованной.
2. Установить иные нарушения порядка организации и проведения торгов.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов и аннулировании Конкурса по лотам №№ 47, 44, 186, 55, 60, 185, 179, 177, 180, 4, 154, 63, 38, 45, 57, 129, 40, 114, 119, 137, 174, 176, 190, 34, 131, 74, 22.
4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Московского областного УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей

7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении Администрации Пушкинского муниципального района Московской области.

Члены Комиссии:

Стрельников Д.Ю.

Крылов С.В.

Сударикова И.А.

Примечание: согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.