РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 16 апреля 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 30 апреля 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

 Председателя Комиссии:

 «…» - заместителя руководителя -начальника отдела то-

 варных рынков Управления Федеральной

 антимонопольной службы по Чувашской Респуб-

 лике - Чувашии;

 Членов Комиссии:

«…» - начальника отдела контроля за размещением зака-

 зов и торгов;

«…»- специалиста- эксперта отдела контроля за разме-

 щением заказов и торгов органов власти и по

 борьбе с картелями;

при участии в деле:

Заявителя – «…»;

от ответчика-

 Администрации г.Чебоксары Чувашской Республики –

 «…» – зам.главы администрации по экономическому развитию;

 «…» (по доверенности);

рассмотрела дело № 12/05-АМЗ-2013 возбужденное по признакам нарушения Администрацией г.Чебоксары Чувашской Республики статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

**УСТАНОВИЛА:**

В Чувашское УФАС России поступило заявление «…» на противоправные, по его мнению, действия администрации г.Чебоксары при проведении конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории г.Чебоксары.

В своем заявлении «…» указывает на то, что конкурсная документация разработана с нарушением действующего законодательства, а именно:

1. Схема разработана без конкретизации места размещения торговых мест. В перечне торговых мест (приложение 4 к конкурсной документации), выставляемых на конкурс, место размещения торговых объектов привязано лишь к кварталу.

2. Проект договора не содержит условия ненадлежащего исполнения обязательств, вследствие непреодолимой силы (форс-мажор).

Не указаны сроки и условия возврата суммы задатка в размере неисполненной части договора при возникновении вышеуказанных обстоятельств.

3. Пункт 6.1 проекта договора допускает возможность расторжения договора по соглашению сторон. Вместе с тем, договор не содержит возможность возврата суммы задатка в размере неисполненной части договора в случае его расторжения по соглашению сторон.

4. В перечне торговых мест, выставленных на конкурс, отсутствует схема сетей инженерно -технического обеспечения, сведения о возможных точках присоединения торговых мест к сетям инженерно-технического назначения (канализация, водоснабжение, энергоснабжение), сведения о согласовании точек присоединения торговых мест к сетям инженерно-технического обеспечения с хозяйствующими на территории квартала субъектами.

5. Раздел 3 (Порядок подачи заявки на участие в Конкурсе) Конкурсной документации о проведении конкурса не содержит информацию о сроках подачи заявки на участие в Конкурсе.

6. Положения пункта 3.2 абз.8, пункта 4.2.4 абзац 1, пункта 5.3 абзац 1 Конкурсной документации содержат взаимоисключающие требования.

Заявитель в заседании Комиссии доводы, изложенные в жалобе поддержал в полном объеме.

Представители Администрации г.Чебоксары нарушение законодательства не признали, пояснили что конкурсная документация разработана и утверждена в соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-Ф3 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-Ф3 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и решением Чебоксарского городского Собрания депутатов от 14.04.2012 «Об утверждении Схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории города Чебоксары» (с изменениями). В соответствии со статьей 10 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

В ходе рассмотрения материалов дела установлено следующее.

15 марта 2013 г. администрацией г.Чебоксары объявлен конкурс на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории г.Чебоксары. Согласно приложению №1 к извещению на конкурс выставлено 216 торговых мест в Московском, Калининском и Ленинском районах.

Извещением о проведении конкурса установлен срок приема заявок - с 9-00 часов 15.03.2013 по 17:00 часов 15.04.2013, вскрытие конвертов и рассмотрение заявок с 9:00 16.04.2013 по 17:00 17.04.2013, оценка заявок и подведение итогов конкурса - в 9:00 18.04.2013.

Предметом рассмотрения жалобы являются Положения конкурсной документации на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории г.Чебоксары. Заявитель считает, что ряд положений конкурсной документации разработан с нарушением действующего законодательства.

В силу части 1 статьи 17 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников, создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом, нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок.

По доводам, изложенным в заявлении Комиссия приходит к следующим выводам:

1. В соответствии со статьей 10 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов. Схема размещения нестационарных торговых объектов г. Чебоксары разработана в соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», приказом Министерства экономического развития промышленности и торговли Чувашской Республики от 16 ноября 2010 года №184 «О Порядке разработки и утверждения органами местного самоуправления в Чувашской Республике схемы размещения нестационарных торговых объектов».

 Приказом Министерства экономического развития промышленности и торговли Чувашской Республики от 16 ноября 2010 года №184 утверждена форма Схемы. При этом графа 2 имеет наименование «Место размещения и адрес». Указания о необходимости постановки на кадастровый учет мест размещения нестационарных торговых объектов, включенных в Схему, действующее законодательство не содержит.

Кроме того, конкурсная документация, размещенная на официальном сайте администрации г.Чебоксары содержит схемы размещения торговых мест по районам, где конкретно, точечно обозначены все перечисленные в перечне торговые места.

 Предметом договора на право размещения нестационарного торгового объекта сезонной мелкорозничной торговли является предоставляемое Хозяйствующему субъекту право разместить нестационарный объект торговли. По данному договору не передается в аренду какой-либо земельный участок, т.е. данный договор не является договором аренды. Следовательно, нормы Федерального закона от 24.07.2007 221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости» на эти правоотношения не распространяются.

2. В силу статьи 432 ГК РФ, договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Заключаемый по результатам конкурса договор по своей природе является гражданско-правовым, соответственно на него распространяется действие норм гражданского права.

В силу статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Таким образом, данной нормой права предусмотрено общее правило освобождения от ответственности вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы и включение таких условий в договор не является обязательным.

3. Статьями 380, 381 ГК РФ и статьей 448 ГК РФ предусмотрено, что задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения (статья 416) задаток должен быть возвращен. Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору. Абзацем восьмым пункта 2.7.2. Конкурсной документации установлено, что в случае досрочного расторжения договора на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли, с лицом заключившем договор на право размещения нестационарного торгового объекта сезонной мелкорозничной торговли, на основании Конкурса, в соответствии п.3.2.2 приложения 2 настоящей Конкурсной документации, либо по соглашению сторон, задаток такому лицу не возвращается. Таким образом, ни законодательством, ни конкурсной документацией возврат задатка в размере неисполненной части договора в случае его расторжения по соглашению сторон не предусмотрено.

4. Нормы действующего законодательства не содержат обязанности органа местного самоуправления обеспечить подключение нестационарных торговых объектов к сетям инженерно-технического обеспечения. Следовательно, обязанность включения данных сведений в конкурсную документацию отсутствует, что не противоречит требованиям действующего законодательства.

5. В связи с тем, что конкурсная документация о проведении конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории города Чебоксары разработана на долгосрочный период, сведения и условия проведения данного сезонного конкурса изложены в извещении от 15 марта 2013 г. опубликованном на официальном сайте администрацией г.Чебоксары и содержат, в том числе следующую информацию:

3) заявки на участие в конкурсе принимаются: с 9:00 часов 15.03.2013 г. по 17:00 часов 15.04.2013 г. по адресу: 428000, г.Чебоксары, ул.К.Маркса, д.36, каб.102.

Доводы о том, что Положения пункта 3.2 абз.8, пункта 4.2.4 абзац 1, пункта 5.3 абзац 1 Конкурсной документации содержат взаимоисключающие требования, заявителем в заседании Комиссии не поддержаны.

 Так же в заседании комиссии заслушано мнение ИП Журиной Д.А. – участника конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории города Чебоксары, которая сообщила, что трудностей при восприятии конкурсной документация и подготовки заявки у нее не возникало. Условия контракта ее права, как предпринимателя не нарушают.

В заседании Комиссии «…» сообщил, что заявки на участие в открытом конкурсе на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории города Чебоксары не подавал и не имел намерений в нем участвовать, а так же подтвердил, что его права и законные интересы не нарушены.

 На основании изложенного, рассмотрев все доводы заявителя, изучив материалы и выслушав стороны по делу Комиссия приходит к выводу, что, в связи с тем, что заявитель «…» не подавал заявки и не имел намерений принять участие в открытом конкурсе на право размещения нестационарных торговых объектов сезонной мелкорозничной торговли (на летний период) на территории города Чебоксары его права ни чем не ограничены. С данным выводом заявитель согласен.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Дело в отношении администрации г.Чебоксары возбужденное по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

«…»

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.