

РЕШЕНИЕ

по делу № 082/10/18.1-1696/2023

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном

статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года

№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 23 августа 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме 25 августа 2023 года.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Межрегионального Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе: <...> Е.К. – руководитель Управления, председатель Комиссии; <...> А.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя Крымского межрегионального УФАС России (далее – Отдел), член Комиссии; <...> А.В. – специалист-эксперт Отдела, член Комиссии, при очном участии представителя Государственного бюджетного учреждения города Севастополя «Парки и скверы»: <...> Е.А. (доверенность №9Д-23 от 09.01.2023г.), представителя Общества с ограниченной ответственностью «Гияна»: <...> С.В. (доверенность №б/н от 22.08.2023г.), рассмотрев, на основании Решения Арбитражного суда Республики Крым по делу №А83-14340/2022, жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Гияна» (далее – Заявитель) на действия Государственного бюджетного учреждения города Севастополя «Парки и скверы» (далее – Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения договора о благоустройстве пляжа "Учкуевка", Лот №1, извещение № 22000052760000000001, Лот №1 (далее – Торги), заслушав пояснения представителя Заказчика, рассмотрев представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Торгов размещено на Официальный сайт Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://torgi.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Жалоба рассматривается на основании Решения Арбитражного суда Республики Крым по делу №А83-14340/2022.

Обществом с ограниченной ответственностью «Гияна» подана жалоба в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю на нарушение, допущенные организатором конкурса Государственным бюджетным учреждением города Севастополя «Парки и Скверы», при проведении процедуры оценки заявок на право заключения договора на благоустройство пляжа «Учкуевка».

Организатор торгов с доводами жалобы не согласен. Просит признать жалобу необоснованной.

В ходе заседания Комиссия Управления, изучив представленные сторонами,

материалы и информацию, заслушав доводы Заявителя, возражения Заказчика, исследовав Решение Арбитражного суда Республики Крым по делу №А83-14340/2022, установила следующее:

Жалоба Заявителя подана 24.05.2022 года по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Решением контрольного органа от 03.06.2022г. по делу №092/10/18.1-146/2022г. жалоба Заявителя признана необоснованной.

Заявитель обратился в Арбитражный суд Республики Крым с целью обжалования решения по делу №092/10/18.1-146/2022г.

Решением суда Арбитражный суд Республики Крым от 15.02.2023г. по делу №А83-14340/2022 признано недействительным решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю по делу №092/10/18.1-146/2022 от 07.06.2022 года, а на Управление возложена обязанность рассмотреть повторно жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Гияна» (вх.№2255 от 24.05.2022), с учетом выводов Арбитражного суда Республики Крым, изложенных в решении суда по настоящему делу.

Исходя из вышеизложенного, Крымское межрегиональное УФАС констатирует следующее.

В силу части 1 статьи 16 АПК РФ решение суда, вступившее в законную силу, обязательно для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежащим исполнению на всей территории Российской Федерации.

Комиссия Управления дополнительно отмечает, что вступившее в законную силу решение суда по данному спору не подлежит дополнительной переоценке со стороны Комиссии. Не подлежат доказывания обстоятельства ранее доказанные судом.

Согласно части 2 статьи 64 КАС РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением суда по ранее рассмотренному им гражданскому или административному делу либо по делу, рассмотренному ранее арбитражным судом, не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении судом другого административного дела, в котором участвуют лица, в отношении которых установлены эти обстоятельства, или лица, относящиеся к категории лиц, в отношении которой установлены эти обстоятельства.

На сайте torgi.gov.ru организатором конкурса - Государственным бюджетным учреждением юрота Севастополя «Парки и Скверы», опубликовано извещение №22000052760000000001, лот №1. Аналогичная информация размещена на сайте бюджетного учреждения: Торги, предусмотренные извещением: «На право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества».

Предмет торгов: «Наименование пляжа: «Учкуевка» Месторасположение земельного участка: г. Севастополь. Нахимовский район (в соответствии с территориальной схемой пляжа) Протяженность береговой линии: 700 м Площадь: 95 200 м²».

Описание лота: «Выполнение работ по благоустройству пляжа «Учкуевка» в границах, указанных в территориальной схеме, а также прилегающей к нему территории (по

согласованию с Заказчиком)».

Открытый конкурс на право заключения договора о благоустройстве пляжа «Учкуевка» проводился в соответствии с Положением о порядке проведения конкурса на лучшее эскизное предложение по благоустройству пляжа города Севастополя, утвержденного Постановлением Правительства от 02.06.2021 № 242-ПП «О благоустройстве пляжей города Севастополя» (далее - Положение).

В соответствии с Положением открытый конкурс проводился в три этапа: вскрытие конвертов на участие в открытом конкурсе, рассмотрение заявок на участие в открытом конкурсе, оценка заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно протоколу от 19.05.2022 победителем конкурса было признано Общество с ограниченной ответственностью "СЕВКВАДРО", второе место заняло - Общество с ограниченной ответственностью «Гияна».

Из материалов дела усматривается, что Комиссия заказчика осуществляет оценку заявок на основании критериев, установленных Организатором конкурса в конкурсной документации - Приложение № 9 «Критерии оценки заявок на участие в конкурсе на право заключения договора о благоустройстве пляжа».

Указанными критериями оценки предусмотрен такой критерий как «Опыт организации пляжного отдыха», который подтверждается копиями актов технического освидетельствования пляжа, санитарно-эпидемиологического заключения о соответствии водного объекта санитарным правилам и условиям безопасного для здоровья населения использования водного объекта (при наличии обоих документов за каждый проведенный купальный сезон).

Судом было установлено, что при вскрытии конвертов комиссией заказчика было зафиксировано, что в заявке ООО «Гияна» представлено Санитарно-эпидемиологическое заключение от 28.06.2018 № 82.01.01.000М.001374.06.18 и Акт технического освидетельствования на пляж «Серебряный»; Санитарно-эпидемиологическое заключение от 28.06.2018 № 82.01.01.000.М.001376.06.08 и Акт технического освидетельствования на пляж «Золотой», что отражено в протоколе вскрытия конвертов.

При проведении оценки заявок комиссией участнику закупки - ООО «Гияна» по данному критерию было присвоено «0» баллов, поскольку, по мнению комиссии, указанные санитарно-эпидемиологические заключения и акты технического освидетельствования выданы не на участника закупки Общества с ограниченной ответственностью «Гияна», а Обществу с ограниченной ответственностью «Лаврентьева». Однако, по выводам суда, комиссией ошибочно не принято во внимание, что в составе заявки ООО «Гияна» предоставило соглашения с ООО «Лаврентьева», в которых имеется пункт о том, что подготовку пляжей, обслуживаемых ООО «Лаврентьева», к санитарно-эпидемиологическому освидетельствованию и техническому освидетельствованию осуществляет непосредственно ООО «Гияна», при этом копии актов технического освидетельствования пляжа, санитарно-эпидемиологического заключения были предоставлены на два пляжных сезона

Суд усмотрел подтверждение факта исполнения заявителем соглашения о сотрудничестве между ООО «Лаврентьева» и ООО «Гияна», согласно которому стороны действительно предусмотрели обязанность 7 1172_1610410 ООО «Гияна» осуществить работы по подготовке пляжей, обслуживаемых ООО «Лаврентьева», к санитарно-эпидемиологическому освидетельствованию и техническому освидетельствованию.

Судом также установлено, что представленные заявителем акты Роспотребнадзора и Государственной инспекции по маломерным судам МЧС России также указывают на исполнение обязательств ООО «Гияна» перед ООО «Лаврентьева», указывая на наличие фактического опыта у ООО «Гияна» организации пляжного отдыха.

Согласно пояснениям третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора - ООО «Лаврентьева», между сторонами ООО «Гияна» и ООО «Лаврентьева» действительно было заключено соглашение о сотрудничестве и совместной деятельности, которое выполнено со стороны заявителя в предусмотренные соглашением сроки, с приемлемыми затратами. Третье лицо также пояснило, что фактически при подготовке пляжей «Золотой» и «Серебряный» к сезону 2018 года руководство ООО «Лаврентьева» выделяло только финансовые ресурсы и подписывало необходимые документы, а фактическую работу по подготовке пляжей к сезону осуществляло непосредственно ООО «Гияна» в лице руководителя Кузнецовой Л.Д. В своих пояснениях ООО «Лаврентьева» также указывает, что ООО «Гияна» организовало выполнение мероприятий по подготовке пляжа к сезону 2019 года, а также к сезону 2018 года.

Из материалов дела усматривалось, что одним из Критериев оценки заявок на участие в конкурсе на право заключения договора о благоустройстве пляжа (Приложение №9 к конкурсной документации) является критерий «Наличие позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха», который оценивается в 2 балла. Документами для оценки заявки по указанному критерию являются: информация (справка) уполномоченного органа Правительства Севастополя в сфере благоустройства, копии грамот, благодарственных писем органов государственной власти и местного самоуправления города Севастополя.

В ходе судебного разбирательства судом было установлено, что по критерию «Наличие позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха» заявителем были представлены благодарственные письма Законодательного собрания, Главного управления культуры города Севастополя, губернатора города Севастополя и пр., что было зафиксировано в протоколе вскрытия конвертов.

При оценке заявок комиссия пришла к выводу, что указанные письма были 8 1172_1610410 выданы в благодарность за участие в подготовке и проведении III Литературно-музыкального фестиваля «Алые паруса», за подготовку и проведение общегородского мероприятия посвященного ко дню Победы и 75-летию освобождения города Севастополя от немецко-фашистских захватчиков, за общественную деятельность и участие в проведении социально-значимых мероприятий «Широкой Масленицы» для жителей Северной стороны, за активную работу по развитию предпринимательства, значительный вклад в социально-экономическое развитие города Севастополя и в связи с празднованием Дня российского предпринимательства, за активную общественную деятельность, многолетний добросовестный труд, значительный вклад в социально-экономическое и культурное развитие Северной стороны города Севастополя, в связи с чем присвоила ООО «Гияна» по критерию «Наличие позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха» «0» баллов.

При этом согласно протоколу оценки заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения договора о благоустройстве пляжа «Учкуевка» от 19.05.2022 г. для закупки №22000052760000000001 Обществу с ограниченной ответственностью «Севквadro» по данному критерию конкурсной комиссией присвоено 2 балла.

Из папки «Экономическое обоснование» участника ООО «Севквadro» в разделе:

«Наличие позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха. Информация (справка) уполномоченного органа Правительства Севастополя в сфере благоустройства, копии грамот, благодарственных писем органов государственной власти и местного самоуправления города Севастополя» следует, что участником - ООО «Севквadro» представлены следующие документы:

1) Благодарность ООО «Лазурь-С»;

2) Благодарность ГБУ «Парки и скверы»;

3) Благодарность Администрации ГУП Севастополя «Пансионаты Севастополя»;

4) Грамота ООО «Лазурь-С», которые были приняты комиссией в качестве подтверждения наличия у участника позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха.

При этом для получения баллов по данному критерию необходимо предоставить информацию (справку) уполномоченного органа Правительства Севастополя в сфере благоустройства, копии грамот, благодарственных писем органов государственной власти и местного самоуправления города Севастополя.

Таким образом, Комиссией необоснованно не принято во внимание, предоставленное заявителем соглашение о сотрудничестве и совместной деятельности, заключенное между ООО «Лаврентьева» и ООО «Гияна», в рамках которого ООО «Гияна» организовало выполнение мероприятий по подготовке пляжа к сезону 2018 года, а также к сезону 2019 года, которое подтверждает наличие опыта организации пляжного отдыха у ООО «Гияна».

Кроме того, комиссией необоснованно в качестве наличия позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха приняты во внимание, предоставленные ООО «Севквadro» благодарность ООО «Лазурь-С», грамота ООО «Лазурь-С», тогда как для подтверждения наличия у участника позитивного опыта эффективной организации благоустройства пляжных территорий, зон отдыха необходимо предоставить информацию (справку) уполномоченного органа Правительства Севастополя в сфере благоустройства, копии грамот, благодарственных писем органов государственной власти и местного самоуправления города Севастополя.

Из обстоятельств, установленных судом первой инстанции, Комиссия Управления не может не признать жалобу Заявителя необоснованной.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Исполнимость предписания является важным требованием к этому виду ненормативного правового акта, поскольку предписание исходит от государственного органа, обладающего властными полномочиями, носит обязательный характер и для его исполнения устанавливается срок, за нарушение которого наступает

административная ответственность.

Исполнимость предписания следует понимать, как наличие реальной возможности у лица, привлекаемого к ответственности, устранить в указанный срок выявленное нарушение.

Ввиду того, что на момент рассмотрения настоящей жалобы, договор по результатам торгов заключен, выдать предписание, направленное на устранение допущенных нарушений не представляется возможным.

В случае, если Заявитель считает, что заключенный договор по результатам торгов нарушает его законные права и интересы, он не лишен права обратиться в суд о признании торгов и заключенного по результатам таких торгов договора недействительными (ст. 449 ГК РФ).

Исследовав представленные материалы, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, **Комиссия Управления**,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Гияна» (далее – Заявитель) на действия Государственного бюджетного учреждения города Севастополя «Парки и скверы» (далее – Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения договора о благоустройстве пляжа "Учкуевка", Лот №1, извещение № 22000052760000000001, Лот №1, обоснованной;
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. В связи с тем, что по результатам торгов заключен договор, предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать.
4. Материалы о выявленном нарушении не передавать должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1, статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
<...>

В.В.

Члены Комиссии:

A.A. <...>

A.B. <...>