

РЕШЕНИЕ № 036/10/18.1-358/2020

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Капля» на нарушение процедуры торгов

09.04.2020

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 06.04.2020

Решение в полном объеме изготовлено 09.04.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее — Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, зам. руководителя-начальник отдела;

Капраников А.В. - член Комиссии, старший государственный инспектор;

Субботин С.Г. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт,

в отсутствие представителей сторон дела (ходатайств о дистанционном участии в рассмотрении жалобы посредством интернет-видеоконференции в материалы дела не поступало), рассмотрев жалобу на действия администрации Борисоглебского городского округа Воронежской области (далее — Организатор торгов) при организации и проведении торгов в форме конкурса по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта, в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

23.03.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Капля» (далее — Заявитель) на действия Организатора торгов при проведении конкурса по продаже права на заключение договора на размещение в Борисоглебском городском округе нестационарного торгового объекта (киоска) по реализации продовольственных товаров (далее — Конкурс).

Существо жалобы, с которой обратился Заявитель, состоит в следующем. Имея намерение принять участие в торгах, Заявитель своевременно сформировал и подал заявку на участие в конкурсе, которая была отклонена Организатором торгов, т. к. вторым участником было представлено лучшее предложение по ассортименту реализуемой продукции и уборке прилегающей территории. Не согласившись с решением конкурсной комиссии заявитель обратился в антимонопольный орган с жалобой.

Антимонопольный орган в порядке статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» рассматривает жалобы физических и юридических лиц на действия организатора торгов по нарушению процедуры торгов проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством РФ. Под торгами в данном случае понимается способ заключения договоров с точки зрения общих положений ст. 447 Гражданского кодекса РФ. Также понятие "законодательство РФ", нормами которого регулируется порядок проведения торгов, которые могут быть обжалованы в порядке ст. 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассматривается в широком смысле, так как включает в себя федеральные законы и подзаконные нормативные правовые акты, законы субъектов РФ и соответствующие подзаконные нормативные правовые акты и нормативные правовые акты органов местного самоуправления. Рассмотрение антимонопольным органом таких жалоб осуществляется не только в пределах заявленных доводов жалобы, но по всем выявленным и установленным обстоятельствам дела.

Торги на право заключения договора на размещение нестационарного торгового

объекта в г. Борисоглебске являются обязательными, в соответствии с требованиями постановления администрации Борисоглебского городского округа Воронежской области № 1487 от 26.05.2016г., которым утверждены Положение о конкурсе на размещение НТО на территории Борисоглебского городского округа (далее — Положение), и Правила реализации схемы размещения НТО на территории Борисоглебского городского округа (далее — Правила). Следовательно, Воронежское УФАС России обладает основаниями для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции».

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренными частями 4 и 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению.

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной и электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

Организатор торгов выразил несогласие с доводами жалобы по основаниям, изложенным в возражениях, в удовлетворении требований, указанных в жалобе Заявителя, просит отказать.

В результате рассмотрения настоящего дела и исследования всех имеющихся доказательств и материалов Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

В официальном печатном издании — газете «Борисоглебский вестник» от 24.01.2020 и на официальном сайте администрации было опубликовано информационное сообщение о проведении конкурса по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию нестационарных торговых объектов. В составе Конкурса было объявлено 32 (тридцать два) лота в том числе лот № 28 киоск площадью 6 кв.м. с адресным ориентиром: г. Борисоглебск, в 9 м на юг от жилого дома по ул. Первомайская, 75.

Администрацией Борисоглебского городского округа издано постановление от 17.01.2020 № 48 «О проведении конкурсов на размещение нестационарных торговых объектов на территории Борисоглебского городского округа». В качестве ответственного исполнителя пунктом 2 указанного постановления определен отдел социально-экономического развития территории администрации. В материалы настоящего дела не представлено доказательств что данное структурное подразделение является самостоятельным юридическим лицом, опубликованным извещением о проведении Конкурса организатором торгов определен непосредственно исполнительно-распорядительный орган местного самоуправления — администрация Борисоглебского городского округа.

13.03.2020 Организатором торгов был проведен Конкурс, в том числе по лоту № 28. Комиссия Воронежского УФАС России ознакомившись с протоколом № 2 заседания конкурсной комиссии по проведению Конкурса от 13.03.2020 установила следующее. По указанному лоту поступило 2 (две) заявки — от ООО «Капля» и ИП <...> победителем была признана ИП <...> с формулировкой «представлено лучшее предложение по ассортименту реализуемой продукции и уборке прилегающей территории».

В итоговом протоколе Конкурса, по лоту № 28, зафиксирован киоск для реализации периодической печатной продукции и сопутствующих товаров.

Схема размещения нестационарных торговых объектов на территории Борисоглебского городского округа Воронежской области утверждена постановлением администрации Борисоглебского городского округа

Воронежской области от 17.05.2018г. № 1316 (далее — Схема), пункт 2 Схемы указывает на такое территориальное расположение спорного нестационарного торгового объекта с указанием на группу реализуемых товаров «Периодическая печатная продукция и сопутствующие товары».

В дальнейшем, постановлением администрации Борисоглебского городского округа № 3394 от 13.12.2019 в пункт 2 Схемы, утвержденной постановлением № 1316, внесены изменения в части группы реализуемых товаров в нестационарном торговом объекте — изменено на «продовольственные товары». Согласно опубликованному в периодическом печатном издании извещению о проведении Конкурса лот № 28 — киоск для реализации продовольственных товаров, с адресным ориентиром: г. Борисоглебск, в 9 м на юг от жилого дома по ул. Первомайская, 75.

Однако, в итоговом протоколе № 2 заседания конкурсной комиссии по проведению Конкурса от 13.03.2020, по лоту № 28, зафиксирован киоск для реализации периодической печатной продукции и сопутствующих товаров.

В соответствии с общими правилами проведения торгов определенными в статье 448 ГК РФ итоговый протокол о результатах торгов, имеет силу договора, если иное не установлено законом.

Ошибочное указание в протоколе № 2 от 13.03.2020 группы реализуемых товаров «Периодическая печатная продукция и сопутствующие товары» вместо предусмотренного пунктом 2 Схемы и извещением о проведении Конкурса «Продовольственные товары» является существенным нарушением порядка проведения торгов.

В соответствии с п. 4.3. Положения, лица, желающие разместить нестационарный торговый объект на территории Борисоглебского городского округа, для участия в конкурсе подают в администрацию городского округа соответствующее заявление с указанием места размещения объекта согласно схеме размещения нестационарных торговых объектов, к такому заявлению прилагаются следующий пакет документов:

- копия устава, выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей соответственно), выданная не ранее, чем за 6 месяцев до подачи заявления на участие в конкурсе;
- справка налогового органа об отсутствии задолженности по платежам в бюджеты всех уровней, не допускаются к участию в конкурсе заявители, имеющие просроченную задолженность по налоговым платежам;
- предложения по внешнему виду планируемого к размещению нестационарного торгового объекта и по благоустройству прилегающей территории;
- информация о планируемом режиме работы объекта;
- информация о виде деятельности и виде продукции, планируемой к реализации.

Согласно протоколу № 2 от 13.03.2020 заседания конкурсной комиссии на участие в Конкурсе по лоту № 28 было подано две заявки. Комиссия Воронежского УФАС России ознакомившись с представленными в материалы дела копиями заявок ООО «Капля» и ИП <...> установила следующее.

В составе заявки ООО «Капля» представлены следующие документы: заявление, выписка из ЕГРЮЛ от 02.03.2020, справки налоговой инспекции ФНС России, копия устава, копия свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица, копия свидетельства о постановке на налоговый учет, копия решения об избрании директора, информация о виде деятельности и виде продукции, планируемой к реализации, информация о планируемом режиме работы, проект установки торгового киоска.

В составе заявки ИП <...> представлены следующие документы: заявление, выписка из ЕГРИП от 05.02.2020, справка налоговой инспекции, информация о внешнем виде планируемого объекта, благоустройстве прилегающей территории, виде деятельности, информация об ассортименте продукции и режиме работы объекта, фотография объекта (документы о режиме работы, ассортименту реализуемой продукции и благоустройству прилегающей территории не заверены подписью или печатью участника конкурса, исполнены в простой письменной форме).

Как следует из содержания протокола № 2 от 13.03.2020 заседания конкурсной комиссии по лоту № 28 победителем конкурса признана ИП <...>, представившая лучшее предложение по ассортименту реализуемой продукции и уборке прилегающей территории.

Как указывает в своих возражениях организатор торгов и как следует из содержания заявки на участие в Конкурсе, ООО «Капля» предложило с ассортимент:

1. Первые блюда.
2. Вторые блюда.
3. Салаты.
4. Бутерброды.
5. Полуфабрикаты высокой степени готовности.
6. Чай, кофе.
7. Прохладительные напитки.
8. Мороженное.

Предложенный режим работы: с 7.00 до 20.00.

Предложений по благоустройству, озеленению, уборке территории, по границам уборки не представлено.

ИП <...> предложила организовать блинную русско-народной кухни с ассортиментом блинов с начинками более 12 видов, напитки, мороженное. Конкуренции на данный вид деятельности не имеется. Режим работы — круглосуточный. Предложения по благоустройству - обустройство тротуарной плиткой, установка мусорного бака на 50л., ежедневная уборка прилегающей территории, границы уборки не указаны.

Однако, Комиссия Воронежского УФАС России ознакомившись с заявками участников Конкурса по лоту № 28 Конкурса установила, что в составе заявки ООО «Капля» имеется проект установки торгового киоска, в котором содержится общая пояснительная записка. Пунктами 3, 5 и 8 которой определены благоустройство, озеленение, вывоз отходов и уборка территории земельного участка на котором предполагается размещение нестационарного торгового объекта.

Таким образом Комиссия Воронежского УФАС России установила несоответствие выраженной Организатором торгов правовой позиции действительным обстоятельствам дела.

Согласно п. 5.6 Положения критериями определения победителя конкурса являются:

- а) разнообразие и востребованность реализуемой продукции (услуг);
- б) внешний вид нестационарного торгового объекта;
- в) предлагаемые работы по благоустройству и озеленению прилегающей территории;
- г) размер границ уборки территории.

При этом нормативными актами органа местного самоуправления — администрации Борисоглебского городского округа, регулирующими порядок организации Конкурса не определен порядок сопоставления заявок, следовательно потенциальным участникам Конкурса на момент подачи ими заявок

на участие, не было известно какие конкретно параметры оцениваются конкурсной комиссией Организатора торгов по всем критериям и составляющих их показателях, не позволяет участникам подготавливать заявки надлежащим образом в соответствии с критериями оценки.

Комиссия Воронежского УФАС России отмечает, что Положение и Правила не содержат порядка присвоения заявкам участников Конкурса балльных оценок. Отсутствие порядка присвоения баллов (сопоставления заявок) не освобождает Организатора торгов от необходимости установления такого порядка в извещении и (или) документации регулирующей порядок организации и проведения Конкурса.

Кроме того, определение порядка оценки и сопоставления заявок именно как присвоение заявкам участникам Конкурса баллов в зависимости от значимости критериев их оценки нашло свое отражение в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 3323/13 от 18.02.2014, согласно которому отсутствие в действующем законодательстве требования установления в документации о торгах порядка расчета баллов и значимости критериев оценки заявок участников не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться организаторами торгов. В рассматриваемом случае какого-либо указания на порядок сопоставления заявок применительно к Конкурсу, а также необходимые к представлению документы в целях получения максимально возможного количества баллов по установленным п. 5.6 Положения критериям, равно как и на диапазон возможных к присвоению баллов, в извещении и документации отсутствуют и детально не определены. Параметры оценки заявок по перечисленным критериям в конкурсной документации также не раскрыты.

Общие принципы определения победителя при проведении торгов установлены частью 4 статьи 447 ГК РФ в соответствии с которой выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, предложило лучшие условия.

Вес (ценность) в баллах каждой разновидности документов, входящих в состав заявок участников Конкурса, являются необходимыми для таких участников, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности торгов, в том числе при определении победителя, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов при проведении конкурсов. Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует из части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Обратное же приведет к бесконтрольному усмотрению организатора процедуры при оценке поданных заявок, поскольку критерии оценки заявок будут известны лишь ему самому в зависимости от его выбора таких критериев среди перечисленных в документации или вовсе придуманных им самостоятельно в ходе процедуры.

Относительно доводов жалобы ООО «Капля» о несоответствии пунктов 5.6 и 4.3 Положения, Комиссия Воронежского УФАС России не может принять во внимание ввиду того, что обжалование конкурсной документации возможно только до истечения периода подачи заявок.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России действуя в рамках предоставленных территориальному антимонопольному органу полномочий, оценив имеющиеся материалы и доказательства в рамках настоящего дела, установила нарушение администрацией порядка оценки и сопоставления заявок

на участие в Конкурсе, нарушение содержания итогового протокола Конкурса по продаже права на размещение нестационарного торгового объекта на территории борисоглебского городского округа Воронежской области.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Капля» на действия администрации Борисоглебского городского округа Воронежской области при организации и проведении торгов в форме конкурса по лоту № 28 по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта — киоска с адресным ориентиром: г. Борисоглебск, в 9 м на юг от жилого дома по ул. Первомайская, 75, обоснованной.

2. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

3. Передать материалы настоящего дела для привлечения ответственного должностного лица администрации Борисоглебского городского округа Воронежской области к административной ответственности.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

А.В. Логошин

Члены Комиссии

А.В. Капранчиков

С.Г. Субботин