

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1771/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.10.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии:

от ООО «ТЕРРА ПРОМ ГРУПП» - <...> (по доверенности от 08.10.2018 № 01/18)

от ГАУК г. Москвы «ЦПКиО им. М. Горького» - <...> (по доверенности от 17.01.2018 № 6), Салькаева Т.И. (по доверенности от 19.03.2018 № 26),

рассмотрев жалобу ООО «ТЕРРА ПРОМ ГРУПП» (далее также - Заявитель) на действия ГАУК г. Москвы «ЦПКиО им. М. Горького» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по монтажу катка с искусственным льдом и сопутствующей инфраструктуры в зимний сезон 2018-2019 г.г. на территории Государственного автономного учреждения культуры города Москвы «Центральный парк культуры и отдыха имени М. Горького» (реестровый № 31806939750) (далее - Закупка) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что Заказчиком необоснованно ограничивается конкуренция из-за установления избыточных, по его мнению, требований документации открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по монтажу катка с искусственным льдом и сопутствующей инфраструктуры в зимний сезон 2018-2019 г.г. на территории Государственного автономного учреждения культуры города Москвы «Центральный парк культуры и отдыха имени М. Горького» (далее - Документация), а именно:

1. Обязательное дополнительное требование для допуска к участию в Закупке о наличии у исполнителя опыта выполнения работ сопоставимого характера и объема.
2. Обязательное дополнительное требование об отсутствии у участника задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший год, размер которой превышает 25% балансовой стоимости активов Участника.

3. Требование о предоставлении участником в составе заявки выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, выданной ФНС России, или нотариально заверенной копии такой выписки (для юридических лиц), полученной не ранее чем за 6 (шесть) месяцев до дня размещения на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок извещения о проведении открытого конкурса.
4. Критерий оценки, указанный в п. 1.2 Приложения № 1 к информационной карте Документации об опыте успешного оказания аналогичных услуг по устройству и/или монтаж катка с искусственным льдом за последние 4 года, предшествующим дате окончания подачи заявок на участие в Закупке.
5. Требование об отсутствии регистрации участника на территории государств или территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) установленных приказом Министерства финансов Российской Федерации от 13.11.2007 № 108н.
6. Условие, указанное в п. 2.3 проекта договора, о том, что предусмотренный договором объем работ и иных условий его исполнения может быть изменен по соглашению сторон без изменения предусмотренного договором объема работ и иных условий его исполнения.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

При этом на заседании Комиссии представитель Заявителя не поддержал 3 и 4 доводы жалобы, в связи с чем они не рассматривались Комиссией.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС).

В силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 08.12.2017 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

В свою очередь, Законом о закупках определены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы: информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, заказчиком 19.09.2018 на Официальном сайте размещена действующая редакция извещения о проведении Закупки. Дата окончания подачи заявок - 10.10.2018.

При этом Заявитель до окончания подачи заявок оспаривает излишние, по его мнению, положения Документации.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указанный принцип не может считаться нарушенным, поскольку все оспариваемые пункты Документации не ограничивают возможность участия в Закупке на основании сведений, указанных Заявителем в своей жалобе, а также материалов, представленных на заседание Комиссии.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом требование о наличии у исполнителя опыта выполнения работ сопоставимого характера и объема, указанное в пп. 7, 8 п. 10 информационной карты Документации, являются дополнительными, соответственно - заявки за отсутствие данного опыта и отсутствие справки об отсутствии у участника задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам

отклоняться не будут, что говорит о необоснованности первого и второго доводов жалобы.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что довод Заявителя об избыточном требовании п. 10 информационной карты Документации об отсутствии регистрации участника на территории государств или территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) установленных приказом Министерства финансов Российской Федерации от 13.11.2007 № 108н установлено в соответствии с п. 1.1.1 протокола совещания Мэра Москвы от 17.07.2015 № 4-26-9/5 и не может быть признано обоснованным из-за того, что Заявителем не представлено доказательств, как объективно его права интересы ущемляются указанными требованиями Документации, поскольку последний не зарегистрирован в офшорной зоне.

В части довода жалобы, о том, что требование, указанное в п. 2.3 проекта договора, содержит норму, которая не предусмотрена Положением о закупках Заказчика, Комиссией установлено следующее.

Пунктом 50.1 Положения о закупках Заказчика предусмотрено, что изменение договора в ходе его исполнения допускается по соглашению сторон.

При этом в оспариваемый Заявителем п. 2.3 проект договора раскрывает, что цена договора может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренного договором объема работ и иных условий его исполнения. Указанное не свидетельствует об отсутствии противоречия п. 2.3 проекта договора Положению о закупках, на основании чего Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ТЕРРА ПРОМ ГРУПП» (ИНН:7726742703, ОГРН:1147746260310) на действия ГАУК г. Москвы «ЦПКиО им. М. Горького» (ИНН:7706052148, ОГРН:1027739258249) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом

Московского УФАС России от 13.09.2018 № ИГ/44127/18.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.