

Генеральному директору

ОАО «НПП «Старт»

В.Н. Никитину

ул. Нехинская, д. 55,

Великий Новгород, 173021

Врио генерального директора

ЗАО «Новгородское
спецавтохозяйство»

М. А. Назаровой

ул. Черепичная, д. 20,

Великий Новгород, 173003

Исходящий № 3048/03 от 11.06.2015

РЕШЕНИЕ

Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 04 июня 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 11 июня 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

Петрова А.В. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

- ответчика – Открытого акционерного общества «Научно-производственное предприятие «Старт» – Павлова Евгения Владимировича (доверенность № б/н от 01.10.2014);

- заявитель - Закрытое акционерное общество «Новгородское спецавтохозяйство» (173003, Великий Новгород, ул. Черепичная, д. 20; далее – ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство») надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения, представители на рассмотрение дела не явились,

рассмотрев дело № 15 от 24.04.2015 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Научно-производственное предприятие «Старт» (173021, Великий Новгород, ул. Нехинская, д. 55; далее – ОАО «НПП «Старт») пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

28.01.2015 в Новгородское УФАС России от ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» поступило заявление о нарушении антимонопольного законодательства заказчиком (организатором запроса предложений) – ОАО «НПП «Старт» при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений на право заключения договора на оказании услуг по удалению твердых бытовых отходов на территории ОАО «НПП «Старт», извещение № 31401879110 о проведении которого было размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 26.12.2014 (далее – Заявление).

Из Заявления следует, что заказчиком – ОАО «НПП «Старт» в документации о запросе предложений неправомерно установлено требование к содержанию и составу заявки на участие в запросе предложений, а именно требование о предоставлении в составе заявки копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписке ЕГРЮЛ (ЕГРИП). По мнению Заявителя, предъявление данного требования к содержанию и составу заявки участников является неправомерным и противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В результате рассмотрения Заявления установлено следующее.

В данном случае имело место осуществление закупки заказчиком – ОАО «НПП «Старт» в соответствии с положениями Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положения).

В соответствии с вышеуказанной нормой заказчиком – ОАО «НПП «Старт» разработано и утверждено решением совета директоров ОАО «НПП «Старт» (протокол № 19/2 от 29.08.2014) Положение о закупочной деятельности ОАО «НПП «Старт» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Таким образом, Закон о закупках не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В пункте 4.1. Положения о закупке заказчиком (организатором размещения заказа) - ОАО «НПП «Старт» установлена конкурентная процедура закупки – запрос предложений.

Согласно пункту 7.6.12.2 раздела 7.6 Положения о закупках одним из требований, предъявляемых к юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю, физическому лицу) является наличие в собственности или в аренде офисных помещений, производственных, складских помещений, основных фондов, оборудования, транспортных средств, необходимых для выполнения работ (оказания услуг, поставок) в соответствии с требованиями документации о запросе предложений – для юридического лица, индивидуального предпринимателя.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам закупки и перечень документов, предъявляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Документация о запросе предложений на право заключение договора на оказание услуг по удалению твердых бытовых отходов (далее - Документация) была утверждена генеральным директором ОАО «НПП «Старт» В.Н. Никитиным 26.12.2015.

Документацией определены требования к содержанию и составу заявки на участие в запросе предложений, в соответствии с которыми предложение участника запроса предложений должно содержать в частности копию договора аренды или другие документы, подтверждающие факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП).

В соответствии с пунктом 5.2 раздела 5 Положения о закупках при проведении процедур закупки заказчик вправе установить квалификационные требования к участникам закупки, а именно:

- 1) наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора;
- 2) положительная деловая репутация, наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг;
- 3) иные квалификационные требования.

При этом в документации процедуры закупки должны быть установлены четкие параметры определения и предельные показатели достаточности и необходимости обладания участниками указанными ресурсами и характеристиками для исполнения предполагаемого договора, позволяющие однозначно определить соответствие или несоответствие участника процедуры закупки установленным требованиям.

Таким образом, в соответствии с пунктом 5.2 раздела 5 Положения о закупках, при составлении документации заказчиком должна быть указана необходимость обладания участниками ресурсами и характеристиками для исполнения предполагаемого договора, что должно также позволять однозначно определять соответствие или несоответствие участника процедуры закупки установленным требованиям.

Согласно Документации предметом договора является оказание услуг по удалению бытовых отходов на территории ОАО «НПП «Старт» и в ней отсутствует обоснование необходимости предоставления копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП), для целей выполнения работ по предмету рассматриваемого запроса предложений.

Согласно пункту 5 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) наименование, фирменное наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительном документе и в едином государственном реестре юридических лиц.

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Требование о представлении в составе заявки на участие в запросе предложений копии учредительных документов и выписки из ЕГРЮЛ установлено в Информационной карте запроса предложений.

При таких обстоятельствах, требование заказчика о представлении дополнительных документов, подтверждающих факт нахождения по его юридическому адресу, во-первых, не основано на нормах действующего

гражданского законодательства, во-вторых, противоречит Закону о закупках и собственному Положению о закупках ОАО «НПП «Старт».

Данное требование никак не связано с определением квалификации участника закупки, установлением достаточности его возможностей для выполнения работ по предмету рассматриваемого запроса предложений.

Таким образом, предъявление данного требования является неправомерным, так как не соответствует пункту 5.2 раздела 5 Положения (отсутствует обоснование необходимости предъявления данного требования).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

На территории Великого Новгорода услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов помимо ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» предоставляют ООО «Новострой», ООО «Экосити», ООО «Спецтранссити», ООО «СпецАвтоХозяйство».

Таким образом, данный рынок расположен в территориальных границах Великого Новгорода и является высококонкурентным, а отклонение участника - ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» нарушает условия конкуренции и не позволяет по итогам рассматриваемой закупки путем проведения запроса предложений определить надлежащего победителя.

Согласно журналу регистрации поступления заявок на участие в ранее указанном запросе предложений было подано две заявки.

В соответствии с протоколом № 2 подведения итогов запроса предложений № 05/17-122.ЗП на право заключения договора на оказание услуг по удалению твердых бытовых отходов на территории ОАО «НПП «Старт» от 20.01.2015 (далее – Протокол подведения итогов) заявки обоих участников были отклонены.

В Протоколе подведения итогов указано, что заявка ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» была отклонена в связи с отсутствием в ней копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписке ЕГРЮЛ

(ЕГРИП), заявка второго участника - Общество с ограниченной ответственностью «Экосити» была отклонена в связи с отсутствием копии учредительных документов (Устава).

Так как обе заявки, которые были поданы на участие в запросе предложений, были отклонены, закупка путем проведения запроса предложений на право заключения договора на оказании услуг по удалению твердых бытовых отходов на территории ОАО «НПП «Старт» была признана несостоявшейся.

Однако, в связи с тем, что требование, установленное в Документации о предоставлении копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписке ЕГРЮЛ (ЕГРИП), по которому было отказано в допуске к участию в закупке ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство», является неправомерным, действия заказчика – ОАО «НПП «Старт» по его установлению фактически привели к нарушению порядка определения победителя запроса предложений.

Из вышеизложенного следует, что в действиях заказчика - ОАО «НПП «Старт» содержатся признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, к нарушению порядка определения победителя запроса предложений.

Согласно письменным объяснениям (вх. № 3905 от 20.05.2015 Новгородского УФАС России) и пояснениям, данным на рассмотрении настоящего дела представителем ОАО «НПП «Старт», установление требования о предоставлении в составе заявки копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписке ЕГРЮЛ (ЕГРИП) не противоречит Закону о закупках. Данное требование применяется в равной степени ко всем участникам закупки, что соответствует принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации.

Также, представитель ОАО «НПП «Старт» пояснил, что установление требования о предоставлении в составе заявки копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписке ЕГРЮЛ (ЕГРИП) установлено заказчиком для оперативного поиска организации, в случае невыполнения условий договора, и что отклонение заявки ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» никак не нарушило прав Заявителя, так как, в настоящее время действует договор на оказании услуг по удалению твердых бытовых отходов № 560 от 24.10.2012 (далее – Договор № 560), который заключен между ОАО «НПП «Старт» и ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство», то есть участником, заявка которого была отклонена.

С учетом вышеизложенного, ОАО «НПП «Старт» считает, что установление вышеуказанного требования не приводят и не могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе к созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов, преимущественных условий участия в торгах.

Исследовав материалы дела по признакам нарушения законодательства о защите

конкуренции, Комиссия по рассмотрению дела приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, указанный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции, целями указанного федерального закона являются, в том числе, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Рынок услуг по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов в Новгородской области является высококонкурентным с большим количеством участников – исполнителей данных работ, что подтверждается, в том числе, и при проведении рассматриваемого запроса предложений, в котором участвовало 2 хозяйствующих субъекта.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам закупки и перечень документов, предъявляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Заказчиком (организатором запроса предложений) - ОАО «НПП «Старт» данное требование Закона о закупках отражено в подпункте 16 пункта 6.2.1 части 6.2 Положения о закупках.

Также заказчиком в пункте 5.2 раздела 5 Положения о закупках определено, что при проведении процедур закупки заказчик вправе установить квалификационные требования к участникам закупки, а именно:

- 1) наличие финансовых, материальных средств, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для выполнения условий договора;
- 2) положительная деловая репутация, наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг;
- 3) иные квалификационные требования.

При этом в документации процедуры закупки должны быть установлены четкие параметры определения и предельные показатели достаточности и необходимости обладания участниками указанными ресурсами и характеристиками для исполнения предполагаемого договора, позволяющие однозначно определить соответствие или несоответствие участника процедуры закупки установленным требованиям.

Однако Документация в нарушении указанной нормы Положения о закупках не содержит обоснования необходимости предоставления копии договора аренды или других документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП).

Доводы представителя заказчика (организатора запроса предложений) - ОАО «НПП «Старт» о законности установления ранее указанного требования и об отсутствии нарушения прав ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» при отклонении его заявки, в связи с отсутствием в составе заявки документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП) не состоятельны по следующим основаниям.

Согласно Документации предметом договора является оказание услуг по удалению бытовых отходов на территории ОАО «НПП «Старт».

Из особенности предмета договора никак не вытекает необходимость наличия в заявке участника ранее указанных документов (документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП)).

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, предусмотренном [законом](#) о государственной регистрации юридических лиц (часть 1 статьи 51 ГК РФ).

Согласно Постановлению Правительства РФ № 506 от 30.09.2004 «Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе» Федеральная налоговая служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств.

Согласно части 2 статьи 51 ГК РФ лицо, добросовестно полагающееся на данные единого государственного реестра юридических лиц, вправе исходить из того, что они соответствуют действительным обстоятельствам. Юридическое лицо не вправе в отношениях с лицом, полагавшимся на данные единого государственного реестра юридических лиц, ссылаться на данные, не включенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем, за исключением случаев, если соответствующие данные включены в указанный реестр в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица.

Таким образом, при представлении участником в составе заявки выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП), у заказчика нет оснований полагать, что сведения, находящиеся там, являются не достоверными.

В соответствии с пунктом 5 статьи 54 ГК РФ наименование, фирменное наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительном документе и в едином государственном реестре юридических лиц.

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Следовательно, риски негативных последствий, связанных с несовпадением юридического и фактического адресов, несет сама организация.

В случае неполучения юридически значимых сообщений доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, данное сообщение считается полученным данным лицом в соответствии с действующим законодательством.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, заказчик – ОАО «НПП «Старт» не имел законного основания устанавливать требование о предоставлении документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП).

Несмотря на наличие действующего на сегодняшний день Договора № 560, заключенного между ОАО «НПП «Старт» и ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство», отклонение заявки Заявителя в связи с отсутствием вышеуказанных документов нарушило его права как участника закупки, так как договор оказания услуг по удалению твердых бытовых отходов (далее - Договор), который должен был быть заключен по итогам проведения запроса предложений, содержит иные условия оказания услуг, ответственности сторон, порядка расторжения, чем действующий Договор № 560.

Так, согласно пункту 1.8 части 1 Договора № 560 исполнитель осуществляет свою деятельность на полигоне ТБО на основании договора подряда на эксплуатацию и содержание полигона твердых бытовых отходов, заключенного с МБУ «Городское хозяйство». В Договоре, который должен был быть заключен по итогам проводимого запроса предложений, заключение дополнительного договора подряда с МБУ «Городское хозяйство» не предусмотрено.

Также, в соответствии с пунктом 6.2 части 6 Договора штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных договором. Размер штрафа устанавливается договором в виде фиксированной суммы, определенной в размере 2.5% цены договора.

В Договоре № 560 такой меры ответственности заказчика перед исполнителем не предусмотрено.

Согласно пункту 7.4 части 7 Договора в случае если обстоятельства непреодолимой силы действуют на протяжении 3 (трех) последовательных месяцев, настоящий договор может быть расторгнут любой стороной путем направления письменного уведомления другой стороне, тогда как в Договоре № 560, который действует в настоящее время, возможность расторжения договора, в связи с обстоятельствами непреодолимой силы не предусмотрена.

Таким образом, ряд условий Договора, который должен был быть заключен по итогам рассматриваемого запроса предложений, можно оценить как более

выгодные для исполнителя.

Из вышеизложенного следует, что в результате установления в документации заказчиком – ОАО «НПП «Старт» неправомерного требования к участникам закупки (представление документов, подтверждающих факт нахождения по юридическому адресу, указанному в учредительных документах и выписки ЕГРЮЛ (ЕГРИП)), а также в результате отклонения участника - ЗАО «Новгородское спецавтохозяйство» Заявитель был лишен возможности заключить договор по итогам закупки, на участие в котором он подал заявку.

Таким образом, в действиях заказчика (организатора запроса предложений) - ОАО «НПП «Старт» содержится нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в нарушении порядка определения победителя запроса предложений.

Указанное нарушение порядка определения победителя запроса предложений приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания условий для развития недобросовестной конкуренции на рынке услуги по сбору и транспортировке твердых бытовых отходов в Новгородской области, и к недостижению целей, предусмотренных частью 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Открытого акционерного общества «Научно-производственное предприятие «Старт» (173021, Великий Новгород, ул. Нехинская, д. 55) нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно нарушению порядка определения победителя.

2. Выдать Открытому акционерному обществу «Научно-производственное предприятие «Старт» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель Комиссии
Куриков

И.А.

Члены Комиссии

Д.А. Петров

А.В. Петрова

Решение может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня принятия решения. Датой изготовления решения в полном объеме считается дата его принятия.