

РЕШЕНИЕ

по делу № 052/07/3-632/2020

10 апреля 2020 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании Приказа руководителя Нижегородского УФАС России от 04.03.2020 № 26/20 (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

- <...> председателя Комиссии, ВрИО заместителя руководителя Управления;
- <...> заместителя председателя Комиссии, начальника отдела контроля торгов;
- <...> члена Комиссии, главного государственного инспектора отдела контроля торгов,

при участии представителя ГАУ НО «Дирекция по проведению спортивных и зрелищных мероприятий» - <...> (по доверенности от 08.04.2020),

рассмотрев при использовании видеоконференцсвязи жалобу ООО «Деметра» на действия ГАУ НО «Дирекция по проведению спортивных и зрелищных мероприятий» при организации и проведении закупки (номер извещения 32008992958),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области рассмотрена жалоба ООО «Деметра» на действия ГАУ НО «Дирекция по проведению спортивных и зрелищных мероприятий» при организации и проведении закупки (номер извещения 32008992958).

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях Дирекции при организации и проведении конкурса.

На основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба ООО «Деметра» принята к рассмотрению Комиссией Нижегородского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Уведомлением от 26.03.2020 № ОШ/3917/20 рассмотрение жалобы назначено на 27.03.2020 в 10.15.

Уведомлением о продлении рассмотрения обращения от 27.03.2020 №ОШ/4036/20 рассмотрение жалобы назначено на 08.04.2020 в 10.30.

Ввиду необходимости получения антимонопольным органом документов, необходимых для рассмотрения обращения, в заседании комиссии объявлен перерыв до 10 апреля 2020 года.

В соответствии с Письмом ФАС России № ИА/27895/20 от 03.04.2020 в установленный Указами Президента РФ № 206 от 25.03.2020 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней», № 239 от 02.04.2020 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19) в целях предотвращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб (обращений), в том числе в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции исключительно в дистанционном режиме, без очного участия представителей субъектов контроля и заявителя.

Жалоба рассматривалась посредством видеоконференцсвязи.

До рассмотрения жалобы по существу Заказчик представил документацию, предусмотренную частью 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, а также пояснения по поводу доводов заявителя, изложенных в жалобе. Дирекция сообщила, что действия Заказчика при организации и проведении конкурса являются законными и

обоснованными.

Рассмотрение жалобы ООО «Деметра» прошло при участии представителя заказчика, которому председатель комиссии разъяснил, что лица, участвующие в рассмотрении жалобы, имеют право знакомиться с имеющимися материалами, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения жалобы вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, обжаловать решение антимонопольного органа, принятое по жалобе.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, исследовав имеющиеся в деле материалы, заслушав представителя пришла к следующим выводам.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны

несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- 1) лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- 2) иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Деметра» обладает правом на обжалование действий организатора конкурса.

Жалобы на действия организатора конкурса в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными антимонопольными органами.

Заявитель жалобы считает, что Заказчиком необоснованно установлен ряд требований к участникам торгов, а также конкурсная документация содержит противоречия, которые могут привести к ограничению количества участников и просит принять жалобу к рассмотрению.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 052/07/3-632/2020, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

16.03.2020 на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32008992958 на право оказания услуг по технической эксплуатации объекта спорта стадион «Нижний Новгород».

Жалоба ООО «Деметра» поступила в адрес Нижегородского УФАС России 24.03.2020. Согласно условиям извещения, размещенного в ЕИС датой окончания приема заявок является 24.03.2020. Таким образом ООО «Деметра» подало жалобу в период подачи заявок на участие в конкурсе.

Конкурс проводился в соответствии с конкурсной документацией (далее – Документация) и нормами Положения о закупке товаров, работ, услуг государственного автономного учреждения Нижегородской области «Дирекция по проведению спортивных и зрелищных мероприятий» (далее – Положение).

ООО «Деметра» заявку на участие в спорном конкурсе не подавало.

В своей жалобе заявитель указал на необоснованность установления в Документации следующих требований:

- о наличии выписок из реестров членов СРО на право осуществлять строительство, реконструкцию и капитальный ремонт объектов капитального строительства, а также на право осуществлять подготовку проектной документации в отношении объектов капитального строительства;
- об отсутствии требований к размеру компенсационного фонда;
- о наличии в штате специалистов в области строительства;
- установления требования о регистрации участника в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за 5 лет до даты размещения извещения;
- о наличии требования о наличии лицензии на осуществление работ связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну
- нарушение требований к оказанию услуг.

Указанный довод отклоняется Комиссией антимонопольного органа в силу следующего.

На основании пункта 9.2 Положения Заказчик имеет право установить следующие требования:

Заказчик в зависимости от предмета и условий закупки вправе устанавливать к участникам закупок дополнительные требования, в том числе к наличию:

1. Финансовых ресурсов для исполнения договора.
2. На праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора.
3. Опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации.
4. Необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.
5. Иные дополнительные требования.

В техническом задании Документации отражены все возможные виды ремонтных работ (Текущий ремонт, Капитальный ремонт объектов капитального строительства, Мелкий ремонт, Планово-предупредительный ремонт), в том числе требующие подготовки проектной документации.

Также само по себе отсутствие требований к размеру компенсационного фонда в выписках СРО не может привести к ограничению конкуренции.

Согласно пояснениям Заказчика выписка из реестра членов СРО на право осуществлять подготовку проектной документации требуется в связи с тем, что при оказании услуг по техническому обслуживанию здания Исполнителем может быть принято решение о проведении капитального ремонта здания. В соответствии с техническим заданием исполнитель обязан составить сметный расчёт. В соответствии с Постановлением Правительства от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию» сметный расчёт является одним из разделов проектной документации. Разъяснения ФАС России от 10.11.2019, опубликованного на официальном сайте, говорят о том, что в соответствии градостроительным законодательством в рамках подготовки проектной документации по капитальному ремонту утверждаются отдельные разделы проектной документации, в том числе может быть подготовлена

только смета. Кроме того, при утверждении сметы может потребоваться согласование работ с владельцем авторских прав, т.к. такой ремонт предполагает замену и/или восстановление строительных конструкций, а также систем инженерно-технического обеспечения, что в соответствии с пунктом 14.2 статьи 1 Градостроительного кодекса РФ, относится к капитальному ремонту, что может привести к разработке дополнительных разделов проектной документацией.

На основании Постановления Правительства РФ от 6 марта 2015 N 202 "Об утверждении требований к антитеррористической защищенности объектов спорта и формы паспорта безопасности объектов спорта" стадион «Нижний Новгород» является объектом спорта первой категории опасности, в котором расположены используемые категорированные кабинеты Объектов государственной охраны и специальных служб, подключенные к общим инженерным сетям.

Таким образом Дирекцией обосновано установлено требование о наличии лицензии на осуществление работ связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Требование о наличии в штате сотрудников в области строительства не является ограничением конкуренции, т.к. предусмотрено коллективное участие, а также участие с привлечением соисполнителей.

Требование регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее чем за 5 лет до даты размещения извещения относится к опыту работы связанного с предметом договора и не является ограничением конкуренции, не противоречит действующему законодательству и Положению.

Кроме того, установление определенных требований к участникам торгов может ограничить круг участников, но при этом не может рассматриваться как ограничение конкуренции, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Вместе с тем, ООО «Деметра» не доказано, что указанные выше условия были включены для того, чтобы обеспечить победу в конкурсе конкретного хозяйствующего субъекта либо иным способом ограничить доступ хозяйствующим субъектам к участию в конкурсе.

Заказчиком также установлены определенные требования к расходным материалам, так как стадион является объектом с массовым

пребыванием людей, материалы, которые будут использоваться при оказании услуг должны быть качественными и отвечать требованиям безопасности жизни и здоровья как посетителей, так и персонала.

Довод о том, что заказчиком необоснованно установлен срок оказания услуг: с момента подписания договора до 31.12.2020, что приводит к невозможности точно рассчитать стоимость услуг, отклоняется Комиссией антимонопольного органа в силу следующего.

Согласно пункту 28 Документации договор заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки Заявок на участие в Конкурсе (итогового протокола). При этом Договор заключается только после предоставления Участником Конкурса обеспечения исполнения Договора.

Таким образом у Заказчика отсутствует возможность установления конкретного срока подписания договора и, как следствие, начала оказания услуг.

В статье 17 Документации установлено, что в конкурсе в электронной форме (могут принимать участие любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного Участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала (рассматриваются в качестве коллективного Участника закупки) либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного Участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного Участника закупки, соответствующие единым требованиям, установленным в статье 17.1.

Согласно пункту 17.1.1. требованием к участникам является соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение Работ, оказание Услуг, являющихся объектом закупки: не предусмотрено.

Пунктом 7.3.10 Документации установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участника Конкурса в электронной форме требованиям к участникам такого конкурса, установленным заказчиком в конкурсной документации или копии таких документов.

Дирекцией не отрицается, что в пункте 17.1.1 допущена техническая ошибка. Вместе с тем, по мнению Комиссии антимонопольного органа, данная техническая ошибка могла привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, довод ООО «Деметра» о наличии в Документации противоречий, которые могут привести к ограничению конкуренции признан Комиссией обоснованным.

Комиссией Нижегородского УФАС России на заседании по делу № 052/07/3-632/2020 установлено нарушение порядка проведения торгов.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

решила:

- признать жалобу ООО «Деметра» на действия ГАУ НО «Дирекция по проведению спортивных и зрелищных мероприятий» при организации и проведении закупки (номер извещения 32008992958) обоснованной;

- выдать обязательное для исполнения предписание.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Член Комиссии

<...>

Идентификатор

