

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/10/18.1-695/2023

г. Якутск

«18» мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

*** – временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

*** – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

*** – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

*** – заявителя;

*** – представителя ИП *** на основании доверенности б/н от 12.05.2023 г.;

*** – представителя МАУ «ЦУОП» ГО «город Якутск» на основании доверенности б/н от 16.05.2023 г.;

*** – представителя ИП *** по доверенности б/н от 16.05.2023 г.

Рассмотрев жалобу №014/10/18.1-695/2023 ИП *** (далее – Заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов муниципального автономного учреждения «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» (далее – Организатор торгов) при проведении конкурса,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 11 мая 2023 года поступила жалоба ИП *** на действия (бездействие) организатора торгов муниципального унитарного предприятия «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» при организации и проведении конкурса на оказание услуг по предоставлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году (далее – конкурс), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы Заявителя:

«1. В соответствии с пунктом 54 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04 мая 2011 г. №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по содержанию и использованию животных в зоопарках, зоосадах, цирках, зоотеатрах, дельфинариях, океанариумах подлежит лицензированию.

*На текущую дату в опубликованном федеральном реестре лицензий Россельхознадзора в числе лицензиатов индивидуальный предприниматель *** (ИНН ***), являющаяся победителем торгов, имеет лицензию номер 00-22-4-004*** от 07.02.2022, вид деятельности «Содержание и использование животных в зоопарках», выданную на адрес нахождения зоопарка: г. Якутск, Хатынг-Юряхское шоссе, 5 км. д. 1/3.*

Согласно пункту 12 (1) Положения о лицензировании деятельности по содержанию и использованию животных в зоопарках, зоосадах, цирках, зоотеатрах, дельфинариях и океанариумах, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.12.2019 № 1938 12(1) выполнение лицензиатом в рамках гастрольной деятельности работ, указанных в пунктах 3 и 4 приложения к настоящему Положению, не по месту осуществления лицензируемого вида деятельности, указанному в реестре лицензий, не требует внесения изменений в реестр лицензий при условии уведомления им об этом того территориального органа Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору, на территории которого планируется осуществление гастрольной деятельности.

Следовательно, в иных случаях, законодательство устанавливает обязанность осуществления деятельности по месту осуществления лицензируемого вида деятельности, указанному в реестре лицензий.

Таким образом, победитель, закупки не имеет права разместить зоопарк на территории городского парка города Якутск.

Более того, ни в положении, ни в извещении отсутствует требования к участникам конкурса о соответствии требованиям законодательства, хотя они должны быть, так как условия конкурса предполагают ведение деятельности, которая влияет на безопасность граждан.

2. Положение о размещении сезонных объектов и оказании развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск», утвержденное Постановлением Окружной администрации города Якутска от 20.03.2023 №64п основывается в том числе на нормах Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», основная цель которого обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В рассматриваемом случае заявитель полагает, что нарушена цель указанного законодательства, по причине того, что положение о

II этап – с 27 апреля по 03 мая 2023 года;

Подведение итогов – 04 мая 2023 года;

11 мая 2023 года в Якутское УФАС России поступила жалоба ИП *** на действия (бездействие) МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск».

11 мая 2023 года Заявителю и Организатору торгов направлено уведомление о поступлении жалобы №014/10/18.1-695/2023 и о приостановлении заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

17 мая 2023 года в адрес Якутского УФАС России от организатора торгов поступило возражение по жалобе ИП ***

17 мая 2023 года поступило дополнение к жалобе от ИП ***

18 мая 2023 года поступило возражение от ИП ***

18 мая 2023 года в 11:00 состоялось рассмотрение жалобы, по существу.

Согласно статье 39.33 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за исключением земельных участков, предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без предоставления земельных участков и установления сервитута, публичного сервитута, в том числе для размещения нестационарных торговых объектов, рекламных конструкций, а также иных объектов, виды которых устанавливаются Правительством Российской Федерации, которая регулируется статьей 39.36 ЗК РФ.

В соответствии со статьей 39.36. ЗК РФ размещение нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Положение о размещении сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск» переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (далее – Положение) утверждено пунктом 1 Постановления Окружной администрации города Якутска от 20 марта 2023 года №64п (далее – Постановление №64п).

1. Согласно первому доводу жалобы победитель конкурса не имеет права разместить зоопарк на территории городского парка города Якутск без соответствующей лицензии, а также в Положении отсутствует такое требование.

В соответствии с пунктом 54 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04 мая 2011 г. №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) деятельность по содержанию и использованию животных в зоопарках, зоосадах, цирках, зоотеатрах, дельфинариях, океанариумах подлежит лицензированию.

Согласно пункту 8 статьи 3 Закона о лицензировании местом осуществления отдельного вида деятельности, подлежащего лицензированию (далее – место осуществления лицензируемого вида деятельности), является производственный объект (здание, помещение, сооружение, линейный объект, территория, в том числе водные, земельные и лесные участки, транспортное средство и другой объект), который предназначен для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении, соответствует лицензионным требованиям, принадлежит соискателю лицензии или лицензиату на праве собственности либо ином законном основании, а также территория, которая предназначена для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении. Место осуществления лицензируемого вида деятельности имеет почтовый адрес и (или) другие данные, позволяющие его идентифицировать. Место осуществления лицензируемого вида деятельности может совпадать с местом нахождения соискателя лицензии или лицензиата. Положением о лицензировании конкретного вида деятельности может быть предусмотрено, что местом осуществления лицензируемого вида деятельности не могут являться помещения, здания, сооружения жилого назначения.

Таким образом, право собственности либо иное законное основание на объект возникает на основании заключенных договоров, предусматривающих такой переход.

Между тем, установление требования о наличии лицензии по месту осуществления лицензируемого вида деятельности в Положении может привести к ограничению конкуренции.

Данный довод признан необоснованным.

2. Согласно второму доводу жалобы в Положении отсутствует требование о том, что в случае если заявитель представил на конкурс несколько разных проектов (по нескольким направлениям и видам деятельности) и результаты их позволяют заявителю претендовать на победу в конкурсе с двумя и более проектами, такому заявителю обеспечивается возможность выбора одного проекта, на осуществление которого может быть оказаны услуги Учреждения.

Действующим законодательством Российской Федерации не содержится запрета на возможность представления участником конкурса нескольких заявок при условии содержания в таких заявках различных проектов при размещении сезонных торговых объектов.

Таким образом, у Окружной администрации города Якутска отсутствовала обязанность по установлению в положении требований к количеству заявок, которые могут быть поданы участниками конкурса, а у конкурсной комиссии отсутствовали основания для отклонения заявок одного участника при условии содержания в таких заявках различных проектов при размещении сезонных торговых объектов.

Данный довод признан необоснованным.

3. Согласно третьему доводу жалобы на сайте Учреждения размещена только выписка из протокола №2, которая не одержит информации и сведений как присваивались баллы, рейтинговые оценки, какие документы были представлены участниками торгов (количество), при этом заявитель отсутствует в указанной выдержке из протокола.

В соответствии с пунктом 4.4.9 Положения конкурсная комиссия ведет протокол оценки заявок на участие в Конкурсе, в котором должны содержаться сведения о месте, дате, времени оценки таких заявок, об участниках Конкурса, заявки на участие в Конкурсе которых были оценены, о порядке оценки заявок на участие в Конкурсе, о принятом на основании результатов оценки заявок на

участие в Конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в Конкурсе порядковых номеров, а также наименования (для юридических лиц), фамилии, имени, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников Конкурса, заявка на участие в Конкурсе которых присвоен первый и второй номера.

В силу пункта 4.4.11 Положения общий итоговый протокол размещается на сайте Учреждения не позднее чем через три дня о дня подписания указанного протокола.

Согласно Протоколу №1 заседания конкурсной комиссии по отбору заявок для участия в Конкурсе на оказание услуг по представлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году от 28.04.2023 г. на участие в конкурсе подано 157 заявок, заявка ИП *** допущена до участия.

В соответствии с Протоколу №2 заседания конкурсной комиссии по отбору заявок для участия в Конкурсе на оказание услуг по представлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году от 03.05.2023 г. заявке ИП *** присвоено 80 баллов.

Согласно выписке из протокола № 2 заседания конкурсной комиссии по определению победителей Конкурса на оказание услуг по представлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году от 03.05.2023 рассмотрен 121 проект, ИП *** отсутствует в перечне лиц, которым предоставлено место, количество баллов присвоенное заявке ИП *** не указано.

Таким образом, Комиссией Якутского УФАС России, установлено, что на сайте Учреждения опубликована выписка из протокола из общего протокола, что не является общим протоколом, размещение которого предусмотрено пунктом 4.4.11 Положения.

Довод заявителя признан обоснованным.

4. Согласно четвертому доводу жалобы заявитель указывает, что в Положении отсутствует порядок обжалования, отсутствует информация о площади и схемы предоставляемого в пользование объекта, не установлены требования к членам комиссии об отсутствии личной заинтересованности.

Действующим законодательством Российской Федерации не установлено императивного требования о включении в Положение информации о порядке обжалования действий организатора торгов.

Между тем, порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Постановлением №64п у организатора торгов возникла обязанность по утверждению схемы размещения сезонных торговых объектов на земельных участках, переданных им в оперативное управление и плату за право размещения сезонных торговых объектов, оказывающих развлекательные услуги.

При этом, Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что предметом рассматриваемого конкурса является право на размещение сезонного торгового объекта.

Требование об отсутствии личной заинтересованности, закреплено в пункте 5.2 Положения и устанавливает, что конкурсная комиссия обязана соблюдать порядок предотвращения и урегулирования конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25.12.2008 г. №273-ФЗ «О противодействии коррупции».

Довод заявителя признан необоснованным.

5. Согласно дополнениям к жалобе заявитель указывает, что руководитель ООО «Развитие парков и общественных пространств РС (Я)» *** по совместительству является, согласно аккаунту в социальных сетях, техническим директором организатора торгов МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск», при этом в своих социальных сетях упоминает (рекламирует), призывает посетить зоопарк (находившийся на тот момент не на территории ЦПКиО), владельцем которого является ИП ***

Согласно приказу МАУ «ЦУОП» «г. Якутск» «О создании рабочей комиссии по организации и проведении открытого конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории общественных пространств МАУ «ЦУОП» ГО «город Якутск» на 2023 год» от 13 января 2023 г. №30/1-ОД. Утвержден следующий состав комиссии:

1. *** – заместитель директора МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутска» - председатель комиссии;
2. *** – инженер МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутска» - член комиссии;
3. *** – менеджер МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутска» - член комиссии
4. *** – заведующий Центром культурно-массовых программ МБУ «Управления культуры и духовного развития» ОА г. Якутска – член комиссии;
5. *** – главный архитектор г. Якутска (член комиссии).

Таким образом, Якутским УФАС России установлено, что *** не является членом комиссии по рассматриваемому конкурсу, а соответственно не может влиять на ход оценки заявок.

Довод заявителя признан необоснованным.

6. Согласно шестому доводу жалобы, заявленному на рассмотрении Заявитель указал, что начисление баллов при оценке заявок является некорректным.

Согласно пункту 4.3.2. Положения проведение III этапа (II заседания) Конкурсной комиссии по определению победителей проводится путем проведения рейтинговой оценки, членами Конкурсной комиссии, согласно критериям оценки заявки.

В пункте 4.4. и Приложении № 2 Положения предусмотрены критерии и порядок оценки заявок, а именно:

№ Критерий оценки заявки на участие в Конкурсе

1. Актуальность и социальная значимость:

Условия оценки критерия:

Баллы:
(максимальная оценка)
35 баллов

Условия оценки критерия:

Высокая оценка - решение социально значимой проблемы, создание, поддержание и сохранение условий для обеспечения комфортной городской среды и развитие общественных пространств в ГО «г. Якутск» 25 баллов

Средняя оценка - решение социально значимой проблемы, которое не приведет к осязаемому улучшению качества жизни населения и на развитие общественных пространств и обеспечения комфортной городской среды в ГО «г. Якутск». 10 баллов

Низкая оценка - не решает социально значимых проблем, не способствует их решению и не направлен на развитие общественных пространств и обеспечения комфортной городской среды в ГО «г. Якутск». 0 баллов

2. Участие в благоустройстве и эксплуатации территории: 35 баллов

Условия оценки критерия:

Высокая оценка - текущее содержание взятой территории, активное участие в благоустройстве территории: зонирование, ландшафтное оформление, дополнительные элементы благоустройства, указатели, иллюминация и т.п. 25 баллов

Средняя оценка - текущее содержание взятой территории 10 баллов

Низкая оценка - отказ от текущего содержания взятой территории 0 баллов

Опыт работы заявителя.

3. Оцениваются знания, компетенции, информационная открытость, обеспеченность современным торгово-технологическим оборудованием. 30 баллов

Условия оценки критерия:

Высокая оценка - наличие качественного портфолио, подтверждающего опыт и компетенции Заявителя. Информационная открытость. 15 баллов

Средняя оценка - наличие портфолио. 10 баллов

Низкая оценка - отсутствие портфолио. 5 баллов

ВСЕГО: 100 баллов

Согласно оценочному листу ИП *** по критерию «Актуальность и социальная значимость» присвоено 25 баллов, по критерию «Участие в благоустройстве и эксплуатации территории» присвоено 25 баллов, по критерию «Условия оценки критерия» присвоено 30 баллов, общий балл 80.

При этом конкурсная комиссия произвела оценку в соответствии с Приложением № 2 Положения по определенным условиям оценки критериев.

Довод заявителя признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что не размещение Протокола №2 заседания конкурсной комиссии по отбору заявок для участия в Конкурсе на оказание услуг по представлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году от 03.05.2023 г. на сайте Учреждения противоречит пункту 4.4.11 Положения.

Согласно пункту 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.

Комиссия Якутского УФАС России считает необходимым выдать Организатору торгов предписание об устранении допущенных нарушений, в связи с необходимостью размещения протокола на сайте Учреждения, в связи с нарушением прав и интересов участников конкурса.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП *** на действия (бездействие) организатора торгов муниципального унитарного предприятия «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» (юридический адрес: 677008, Республика Саха (Якутия), город Якутск, улица Лермонтова дом 64, корп. 2, ИНН 1435048232) при организации и проведении конкурса на оказание услуг по предоставлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году - **обоснованной**.

2. Выдать обязательное для исполнения предписание.

3. Передать материалы рассмотренной жалобы должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.