

РЕШЕНИЕ

по делу № 052/07/3.2-1062/2020

09 июня 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», действующая на основании Приказа руководителя Управления от 04.03.2020 № 26/20, в составе:

- <...> – председателя Комиссии, ВрИО заместителя руководителя Управления,
- <...> – заместителя председателя Комиссии, начальника отдела контроля торгов,
- <...> – члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля торгов,

при участии:

– <...> - директора ООО «Рециклинг материалов»,

в отсутствие представителя заказчика, надлежащим образом извещенного о рассмотрении дела,

рассмотрев 09 июня 2020 года в заседании комиссии путем проведения видеоконференции жалобу общества с ограниченной ответственностью «Рециклинг материалов» на действия акционерного общества «Нижегородский машиностроительный завод» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по сносу здания корпуса № 44, сбору, обработке, утилизации и транспортированию, образовавшихся отходов

(инв. №№100А, 100Б; кадастровый № 52:18:0020070:88) (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32008921794),

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 25.05.2020 поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Рециклинг материалов» (далее – заявитель, ООО «Рециклинг материалов») на действия акционерного общества «Нижегородский машиностроительный завод» (далее – заказчик, АО «НМЗ») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по сносу здания корпуса № 44, сбору, обработке, утилизации и транспортированию, образовавшихся отходов (инв. №№100А, 100Б; кадастровый № 52:18:0020070:88) (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32008921794) (далее – конкурс).

При обращении в Управление заявитель сообщил о недобросовестных действиях АО «НМЗ», выразившихся в неправомерном, по мнению ООО «Рециклинг материалов», отказе в допуске общества к участию в конкурсе.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «Рециклинг материалов» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) и назначило её рассмотрение на 02.06.2020 (уведомление о поступлении жалобы от 28.05.2020 № ОШ/7899/20).

02.06.2020 заседание Комиссии по рассмотрению жалобы ООО «Рециклинг материалов» было отложено до 09.06.2020 (уведомление о продлении срока рассмотрения жалобы от 02.06.2020 № ОШ/8222/20).

В свою очередь, АО «НМЗ» представило истребованные антимонопольным органом материалы, отражающие обстоятельства проведения рассматриваемого конкурса, а также возражения на жалобу ООО «Рециклинг материалов».

В соответствии с Письмом ФАС России № ИА/27895/20 от 03.04.2020 в период, 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.

09.06.2020 Нижегородским УФАС России проведена видеоконференция по рассмотрению жалобы ООО «Рециклинг материалов» на действия АО «НМЗ».

Изучив доводы жалобы, заслушав представителя заявителя, исследовав имеющиеся доказательства, Комиссия приходит к следующему.

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.
 1.
 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 «Рециклинг материалов» обладает правом на обжалование действий организатора закупки.

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

В ходе рассмотрения дела установлено, что АО «НМЗ» 26.02.2020 размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32008921794) извещение и документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по сносу здания корпуса № 44, сбору, обработке, утилизации и транспортированию, образовавшихся отходов (инв. №№ 100А, 100Б; кадастровый № 52:18:0020070:88).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе от 16.03.2020 № 32008921794-1 в целях участия в конкурсе поступили заявки от шести участников. По итогам рассмотрения первых частей заявок только один участник (№ 3) допущен к участию в конкурсе.

Из протокола рассмотрения вторых частей заявок от 18.03.2020 № 32008921794-2 следует, что заявка участника № 3 также отклонена от дальнейшего участия в конкурсе. Конкурс признан несостоявшимся.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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 является положение о закупке.

АО «НМЗ» в своей закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке АО «НМЗ» (далее также – Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:

1.
 1.
 1. информационная открытость закупки;
1.
 1.
 - 1.
 2. равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
1.
 1.
 3. целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла покупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

1.

1.

4. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичные принципы закупочной деятельности заказчика установлены в пункте 1.2.2 Положения о закупке.

Пунктами 1, 2, 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Технические требования к выполнению работ, сроки и объем работ установлены заказчиком в Проекте организации работ по сносу (демонтажу) здания корпуса № 44 (цех № 100) АО «НМЗ».

Проанализировав заявку ООО «Рециклинг материалов» в рамках рассмотрения настоящего дела, Комиссия приходит к выводу о её несоответствии требованиям конкурсной документации в части указания в пояснительной записке объема мусора от сноса и разборки зданий в размере 10 881,3 т., что не соответствует указанному в ТЗ объему — 10 894, 2 т.

В силу вышеприведенных обстоятельств Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу об отсутствии оснований для признания жалобы ООО «Рециклинг материалов» обоснованной.

При этом Комиссией антимонопольного органа установлено следующее.

30.04.2020 АО «НМЗ», руководствуясь подпунктом 2 пункта 6.7.2, пунктом 11.6 Положения о закупке, заключило договор с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) — ООО «Волгаспецстрой» на выполнение работ, являющихся предметом спорной закупки, предварительно запросив технико-коммерческие предложения у трех хозяйствующих субъектов — ООО «НИПТ», ООО «Интэкс Казань» и ООО «Волгаспецстрой».

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не предусмотрены требования к порядку обоснования выбора конкретного лица в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

Пунктом 11.1 Положения о закупке установлены случаи, когда заказчик вправе провести закупку у единственного поставщика.

Вместе с тем, пунктами 2.1.1, 2.1.2 Проекта договора установлены сроки выполнения работ: начало работ — не позднее 5 календарных дней с даты подписания договора; окончание работ — не позднее 60 календарных дней с даты начала работ.

Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что у заказчика не были ограничены сроки для проведения другой конкурентной процедуры, предусмотренной Положением о закупке.

Таким образом, заказчиком неправомерно выбран способ закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), что нарушает часть 1 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом, как установлено Комиссией, заказчиком не размещена в единой информационной системе информация о закупке, подлежащая размещению в соответствии с требованиями Закона о закупках, что содержит также признаки состава административного правонарушения,

ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

решила:

1.

1.

1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Рециклинг материалов» на действия акционерного общества «Нижегородский машиностроительный завод» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по сносу здания корпуса № 44, сбору, обработке, утилизации и транспортированию, образовавшихся отходов (инв. №№100А, 100Б; кадастровый № 52:18:0020070:88) (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32008921794) признать необоснованной.

2. Передать материалы настоящего дела должностному лицу для решения вопроса о привлечении АО «НМЗ» к административной ответственности за совершение правонарушений, предусмотренных частями 1, 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель Председателя Комиссии

Член Комиссии

<...>

<...>

Идентификатор