

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/1509-16

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном

статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года

№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 26 июля 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 июля 2016 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе:

«...»

в присутствии представителей:

Департамента Ленинского района города Севастополя:«...»

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя Кобзарь Т.В. (далее – Заявитель) на действия Департамента Ленинского района города Севастополя (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Ленинского района города Севастополя, извещение размещено на сайте Правительства Севастополя <https://sevastopol.gov.ru/> (далее – Конкурс), заслушав пояснения сторон и рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Закупки, конкурсная документация, протоколы заседаний закупочной комиссии размещены на официальном портале органов государственной власти города Севастополя в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» – <http://sev.gov.ru> и на официальном сайте Российской Федерации о проведении торгов – <http://torgi.gov.ru>.

По мнению Заявителя, изложенному в жалобе, Заказчик неправомерно отклонил поданные заявки Заявителя по лотам №192,193,236,268,277,286,291,303,304 в связи с несоответствием оформления поданных заявок требованиям подпункта 3 пункта 2.2 Положения и пункта 1.9 раздела 8 Конкурсной документации.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, обосновывая свою позицию в представленных возражениях на жалобу Заявителя, а также поясняя в ходе

рассмотрения настоящей жалобы:

Заказчик документацию подготовил в соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса», Постановлением Правительства Севастополя от 09 ноября 2015 года № 1030-ПП «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Севастополя и внесении изменений в постановление Правительства Севастополя от 31 марта 2015 года № 246-ПП и от 29 мая 2015 года № 459-ПП» с изменениями (далее – Постановление), а также в соответствии с Порядком размещения нестационарных торговых объектов на территории города Севастополя утвержденным Постановлением (далее – Порядок).

Согласно протоколу рассмотрения заявок с предложениями участников конкурса от 04 июля 2016 года Заказчик не допустил заявки Заявителя по причинам несоответствия требованиям подпункта 3 пункта 2.2 Положения и пункта 1.9 раздела 8 Конкурсной документации.

Согласно представленным письменным возражениям Заказчика и устным пояснениям на заседании комиссии, Заказчик отклонил обжалованные заявки по следующим причинам:

- заявки Заявителя на участие в Конкурсе, содержат предложения относительно цены по лотам в рублях за месяц. Так как, срок действия договора составляет 1 год 3 месяца и 7 дней, то начальная цена договора по лоту исчисляется за весь срок действия договора, а именно в рублях за 1 год 3 месяца и 7 дней. Таким образом, Заказчик отклонил заявки по причине того, что предложения Заявителя относительно цены были меньше начальной цены договора.
- Заявителем в поданных заявках указано в качестве площади территории для размещения и благоустройства 1 кв.м., что, по мнению Заказчика, не соответствует пункту 81 Правил благоустройства территории города Севастополя, утвержденным Постановлением Правительства Севастополя от 20 февраля 2015 года №106-ПП.

Согласно подпункту 1 пункта 4.3.2 Постановления, заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях выполнения Договора на размещение НТО с учетом лота, в отношении которого подается заявка, в соответствии с извещением о проведении конкурса, а именно предложение о размере платы по Договору на размещение НТО (предлагаемый размер не может быть меньше начальной цены).

В соответствии с пунктом 7.1 Постановления, договор заключается на условиях,

указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается договор, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации. При заключении и (или) исполнении договора цена такого договора **не может быть ниже начальной цены договора** (цены лота), **указанной в извещении о проведении конкурса**, но может быть увеличена по соглашению сторон в порядке, установленном договором.

Согласно извещению, Заказчиком установлена начальная цена предмета торгов, рублей в месяц (столбец 1 таблицы в Приложении № 8 к конкурсной документации).

В соответствии с пунктом 1.3. Постановления, разделом 2 Извещения о проведении конкурса, предметом (лотом) торгов является право на заключение Договора на право размещения НТО в местах, определенных [схемой](#) размещения нестационарных торговых объектов на территории города Севастополя, утвержденной Правительством Севастополя.

Помимо прочего, в ходе проведения конкурса по запросу участников Заказчиком опубликованы разъяснения положений конкурсной документации от 09 июня 2016 года №157/03-09 следующего содержания:

Вопрос: «В предложении в отношении цены предмета конкурса в тексте указан абзац «Предложение Заявителя в отношении цены предмета конкурса – размера платы по договору на размещение нестационарного торгового объекта за период» - что нужно указывать при заполнении «за период»? за день, месяц, квартал или за год?»

Ответ: «В соответствии с пунктом 14.1 раздела 14 конкурсной документации, договор с победителем Конкурса заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается договор, заявке на участие в конкурсе и конкурсной документации. При заключении и (или) исполнении договора цена такого договора не может быть ниже начальной цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении конкурса, но может быть увеличена по соглашению сторон в порядке, установленном договором. В Приложении № 8 к Конкурсной документации, в столбце 11 таблицы указана начальная цена предмета торгов из расчета руб./мес.»

На заседании Комиссии Управления, Заказчик пояснил, что в извещении, в таблице «Перечень лотов конкурса на право заключения договора на право размещения нестационарного торгового объекта на территории Ленинского района города Севастополя» (далее – Таблица), в столбце 11, начальная цена предмета торгов из расчета руб./мес. должна применяться участником с учетом сноски, изложенной в конце таблицы, в которой указано: «** - Срок действия договора для объектов, функционирующих круглогодично, составляет 1 год 3 месяца 7 дней. Для остальных объектов – на срок функционирования НТО согласно конкурсной документации, но не позднее 01 ноября 2017 года», то есть цену в месяц необходимо рассчитать путем математических действий: Цена в месяц * 1 год 3 месяца 7 дней = цена предмета конкурса.

На вопрос Комиссии о наличии подобной методики расчета цены предмета конкурса, в самой конкурсной документации, Заказчиком ответа не представлено, но получено пояснение, что такой методики не требуется и каждым участником самостоятельно делаются такие расчеты, на основании конкурсной документации.

Также не получен, на заседании Комиссии, от Заказчика ответ на вопрос о том, как произвести расчет цены предмета конкурса за 7 дней, (срок договора 1 год 3 месяца 7 дней) и о том, какое количество дней в месяце предусмотрено в начальной цене договора в извещении.

Изучив заглавия Таблицы, в частности столбца 11 Комиссия не установила наличия указания на какую-либо сноску в виде обозначения (**), которое бы указывало на то, что в конце текста (таблицы) необходимо учитывать дополнительную информацию касающуюся начальной цены договора.

Помимо прочего, само содержание текста в так называемой сноске (**) расположенной в конце Таблицы, не содержит указания о необходимости проведения каких-либо математических расчетов, констатируя лишь только периоды действия договора в зависимости от периодов работы нестационарных торговых объектов в календарном году.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявитель в обжалуемых заявках указал предложение о размере платы по Договору на размещение НТО в месяц в соответствии с данными, указанными в извещении, согласно которым начальная цена по договору указана в месяц, при этом предложение Заявителя было больше начальной цены указанной в извещении.

Наличие таких явно противоположных позиций Заявителя и Заказчика, в понимании положений конкурсной документации об установлении цены предмета конкурса свидетельствует о наличии разночтений в конкурсной документации, которое привело к ограничению количества участников допущенных к оценке заявок.

Из вышеизложенного следует, что Заказчик необоснованно отклонил обжалуемые заявки Заявителя, указывая в конкурсной документации и разъяснениях к ней одни критерии (цена – рублей в месяц), а в заседании конкурсной комиссии другие (цена – рублей за период действия договора).

Изучив позицию Заказчика, согласно которой дополнительной причиной отклонения заявок Заявителя является неуказание в заявках на участие в конкурсе площади территории для размещения и благоустройства, установлено, что в своих заявках Заявителем указано: «площадь для размещения и благоустройства – 1 кв.м.».

Согласно требованиям подпункта 4 пункта 4.3.2 Постановления, заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях выполнения Договора на размещение НТО с учетом лота, в отношении которого подается заявка, в соответствии с извещением о проведении конкурса, параметры внешнего вида НТО (тип НТО, площадь НТО, **площадь территории для размещения НТО и благоустройства**, функциональные и качественные характеристики НТО), эскизный проект внешнего вида НТО, характеризующие архитектурно-художественное решение НТО и благоустройства прилегающей территории.

Также, в пункте 1.3 проекта договора, утвержденного Положением, предусмотрено указание сведений об объекте имеющем следующие характеристики:

тип Объекта: _____;

(киоск, павильон, палатка, летняя площадка и т.д.)

площадь Объекта: _____ кв. м;

площадь территории для размещения Объекта и благоустройства: _____ кв.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что под площадью Объекта и площадью территории для размещения Объекта и благоустройства понимается единая площадь (территория), то есть Заявителем в заявках указаны необходимые параметры относительно площади территории для размещения Объекта и благоустройства – 1 кв. м, исходя из функциональных и технических характеристик предлагаемого на конкурс Объекта Заявителя.

Заказчик в заседании Комиссии пояснил, что, принимая решение об отклонении заявок Заявителя, он исходил из того, что 1 кв. м. не соответствует требованиям Правил благоустройства территории города Севастополя, утвержденных Правительством Севастополя от 20 февраля 2015 года №106-ПП, согласно которым территория благоустройства составляет 25 кв. м. по периметру. Обосновывая свою позицию, Заказчик указал, что такое требование им выдвигается для заявок, так как в проекте договора, который является неотъемлемой частью конкурсной документации в пункте 2.4.7. указано, что при размещении Объекта и его использовании необходимо соблюдать условия настоящего Договора и требования действующего законодательства Российской Федерации и нормативных правовых актов города Севастополя, в том числе требования Правил благоустройства территории города Севастополя, утвержденных Правительством Севастополя.

Сопоставлением пояснений Заказчика с требованиями конкурсной документации Комиссией Управления установлено, что заявка (согласно конкурсной документации) должна содержать: площадь и благоустройство – площадь территории для размещения НТО и благоустройства (пункт 1.9 раздела 8). Требование же о необходимости указания в заявке площади предусмотренной пунктом 81 Правил благоустройства территории города Севастополя, утвержденных Правительством Севастополя отсутствует. В тоже время в Договором действительно предусмотрено (в пункте 2.4.7.), что должно при размещении Объекта и его использовании соблюдать условия настоящего Договора и требования действующего законодательства Российской Федерации и нормативных правовых актов города Севастополя, в том числе требования Правил благоустройства территории города Севастополя, утвержденных Правительством Севастополя, однако какого-либо указания на необходимость благоустройства периметра в 25 кв. м не установлено.

Заказчик в заседании Комиссии заявил, что в совокупности конкурсную документацию и проект Договора необходимо понимать именно так и обязательно в заявках указывать площадь для благоустройства в соответствии с Правилами – 25 кв. м. по периметру или указания на Правила благоустройства территории города Севастополя.

Комиссией, на заседании изучением таких доводов и пояснений Заказчика, требований и положений конкурсной документации установлено, что Заказчиком, при проведении рассмотрения заявок Заявителя допущено установление таких показателей, которые не установлены конкурсной документацией, а указание на необходимость проведения дополнительного изучения каких-либо нормативных

актов Правительства Севастополя (в частности Правил) отсутствует.

Также, согласно конкурсной документации, условия конкурса, порядок и условия заключения договора с участником конкурса являются условиями публичной оферты, а подача заявки на участие в конкурсе является акцептом такой оферты.

Таким образом, поскольку подача заявки на участие в Конкурсе является акцептом публичной оферты, участник соглашается заключить договор на предложенных условиях, в том числе содержащий обязанности по поддержанию санитарного состояния на объекте, при этом отсутствует необходимость указания относительно конкретной площади благоустройства территории.

Таким образом, Заказчиком в связи с наличием разночтений в понимании критерия оценки по площади благоустройства совершены действия в результате которых количество допущенных участников было ограничено.

Из вышеизложенного следует, что Заказчиком неправомерно отклонены обжалуемые заявки Заявителя, а доводы Заявителя нашли свое подтверждение.

Изучением конкурсной документации дополнительно Комиссией установлено следующее:

Согласно пункту 6.5. Постановления, протокол должен содержать сведения о заявителях, решение о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании его участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе с обоснованием такого решения и с указанием требований настоящего Положения, которым не соответствует заявитель, положений конкурсной документации, которым не соответствует его заявка на участие в конкурсе, положений такой заявки, не соответствующих требованиям конкурсной документации. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе размещается организатором конкурса на официальном сайте торгов и на официальном сайте Правительства Севастополя. Заявителям направляются уведомления о принятых конкурсной комиссией решениях не позднее дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Изучив протокол рассмотрения заявок с предложениями участников конкурса от 04 июля 2016 года, Заказчиком в указанном протоколе не отражены причины несоответствия отклоненных заявки указанным требованиям документации, Положения, что свидетельствует о нарушении требований пункта 6.5 Постановления.

Согласно подпункту 1 пункта 3.4. Постановления, конкурсная документация, помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать: предусмотренные настоящим Положением требования к содержанию, форме и составу заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 4.1 Постановления, Заявка на участие в конкурсе подается в срок и по форме, которые установлены конкурсной документацией. подача заявки на участие в конкурсе является акцептом оферты.

Согласно пункту 4.3. Постановления, Заявка на участие в конкурсе должна содержать:

«4.3.1. Сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку.....

.....4.3.2. Предложения об условиях выполнения Договора на размещение НТО с учетом лота, в отношении которого подается заявка, в соответствии с извещением о проведении конкурса:

1) предложение о размере платы по Договору на размещение НТО (предлагаемый размер не может быть меньше начальной цены), которое должно быть скреплено печатью заявителя (для юридического лица) и подписано заявителем или лицом, уполномоченным заявителем. Сумма указывается числом и прописью. В случае если числом и прописью указаны разные суммы, конкурсная комиссия принимает во внимание сумму, указанную прописью. Конкурсной комиссией не рассматриваются предложения, содержащие цену ниже начальной, и предложения, в которых отсутствует цена;

2) специализация НТО (группа реализуемых товаров, ассортимент предоставляемых услуг);

3) режим работы НТО;

4) параметры внешнего вида НТО (тип НТО, площадь НТО, площадь территории для размещения НТО и благоустройства, функциональные и качественные характеристики НТО), эскизный проект внешнего вида НТО, характеризующие архитектурно-художественное решение НТО и благоустройства прилегающей территории».

Таким образом, Заказчик обязан в документации установить форму заявки для участников конкурса, в которую входят сведения и документы о заявителе и предложения об условиях выполнения Договора на размещение Объекта.

Изучив конкурсную документацию, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не предусмотрена форма для предложения участником об условиях выполнения Договора на размещение Объекта, что свидетельствует о нарушении требования подпункта 1 пункта 3.4. Постановления.

Также, согласно подпункту 11 пункта 3.4. Постановления, конкурсная документация, помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать срок, в течение которого должен быть подписан проект договора, составляющий не менее десяти дней со дня размещения на официальном сайте торгов и на официальном сайте Правительства Севастополя протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае, если конкурс признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в конкурсе либо признания участником конкурса только одного заявителя.

Согласно документации, Заказчиком установлено, что срок в течение которого должен быть подписан договор победителем Аукциона, должен быть до 22 июля 2016 года.

Таким образом, Заказчик установил возможный срок подписания договора участником менее 10 дней, что свидетельствует о нарушении требований подпункта 11 пункта 3.4. Постановления.

Так, согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, Комиссия Управления в совокупности выявленных нарушений Порядка усматривает в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в осуществлении Заказчиком действий, которые привели к устранению конкуренции при проведении Конкурса.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя Кобзарь Т.В. (далее – Заявитель) на действия Департамента Ленинского района города Севастополя (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Ленинского района города Севастополя, извещение размещено на сайте Правительства Севастополя <https://sevastopol.gov.ru/>, обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в осуществлении Заказчиком действий, которые привели к устранению конкуренции при проведении Конкурса.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Закона о защите конкуренции.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для решения вопроса о привлечении должностных лиц, допустивших выявленное нарушение, к административной ответственности.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу №

08/1509-16

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном

статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года

№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

29 июля 2016 года

г. Севастополь

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе:

«...»

руководствуясь [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#), частями 20, 22, 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 26 июля 2016 года по делу № 08/1509-16 по результатам рассмотрения жалобы Индивидуального предпринимателя Кобзарь Т.В. (далее – Заявитель) на действия Департамента Ленинского района города Севастополя (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Ленинского района города Севастополя, извещение размещено на сайте Правительства Севастополя <https://sevastopol.gov.ru/> (далее – Конкурс),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту Ленинского района города Севастополя:

1.1 отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса;

1.2 привести Документацию о закупке в соответствие с Постановлением Правительства Севастополя от 09 ноября 2015 года № 1030-ПП «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Севастополя и внесении изменений в постановление Правительства Севастополя от 31 марта 2015 года № 246-ПП и от 29 мая 2015 года № 459-ПП» (далее – Постановление) и с учетом решения по делу №08/1509-16 от 26 июля 2016 года.

1.3 продлить срок подачи заявок на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) при проведении Конкурса.

2. сообщить об исполнении пункта 1 настоящего предписания в Управление до 12 августа 2016 года.

Примечание: в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195–ФЗ, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.