

В Управление Федеральной
антимонопольной службы
по Кемеровской области
650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Заявитель:
Общества с ограниченной ответственностью «МегаСтрой»
Юр. адрес: 654080, Кемеровская обл., г. Новокузнецк,
ул. Запорожская, 39-1, ИНН: 4217152045
Тел. эл. почта: ex0504@mail.ru

**Жалоба
на действия организатора конкурса и конкурсной комиссии
открытого конкурса**

Обжалуемые торги: открытый конкурс на выполнение работ по благоустройству дворовых территорий многоквартирных домов, включенных в муниципальную программу «Формирование современной городской среды на территории Новокузнецкого городского округа на 2018-2022 годы» извещение от 21.03.2019

Организатор конкурса: __Комитет жилищно-коммунального хозяйства администрации города Новокузнецка, пр-т Дружбы, д. 8б, info@gkh-nk.ru, тел. 71-19-66

Адрес сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", на котором размещена информация об обжалуемых торгах: <https://gkh-nk.ru/конкурсный-отбор-подрядных-организа/>

В соответствии с постановлением администрации города Новокузнецка от от 11.04.2018 № 62 «Об организации мероприятий по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по благоустройству дворовых территорий многоквартирных домов, включенных в муниципальную программу «Формирование современной городской среды на территории Новокузнецкого городского округа на 2018-2022 годы», (далее в тексте-«Порядок») Комитетом жилищно-коммунального хозяйства администрации города Новокузнецка проводится открытый конкурс на выполнение работ по благоустройству дворовых территорий многоквартирных домов, включенных в муниципальную программу «Формирование современной городской среды на территории Новокузнецкого городского округа на 2018-2022 годы» . В ходе проведения открытого конкурса, организатором и конкурсной комиссией были допущены грубые нарушения действующего законодательства, которые привели к созданию преимущественных условий для отдельного участника торгов и устранению конкуренции.

Обжалуемые действия:

1. При подведении итогов предварительного этапа открытого конкурса (рассмотрении опросных листов) и формировании ранжированного перечня участников, в нарушение действующего законодательства, а также Порядка занижено количество баллов набранных

20637 3
22.04.2019

Заявителем, которое учитывается при определении победителя в основном этапе открытого конкурса:

Согласно Приложения № 2 «Таблица оценки опросных листов» к Протоколу № 4 итогов предварительного этапа (квалификационного отбора) открытого конкурса от 17.04.2019, ООО «МегаСтрой» по отборочному критерию «наличие во владении на законных основаниях специализированной техники и механизмов, используемых в дорожной деятельности и имеющих отношение к проведению работ по благоустройству дворовых территорий» в графе «Предложение участника» указано - 0 ед., в графе количество баллов - 0.

При этом, конкурсной комиссией проигнорировано, что согласно описи документов прилагаемых к опросному листу, ООО «МегаСтрой» представлены копии договоров аренды техники без экипажа подтверждающие наличие у ООО «МегаСтрой» на праве аренды соответствующих видов специализированной техники и механизмов, не менее 5 единиц. В соответствии со ст. 606., 642., ГК РФ, к числу законных оснований, владения участником гражданского оборота движимым имуществом, в том числе транспортными средствами, самоходными машинами и механизмами, относится действующий договор аренды без экипажа, так в соответствии с ч. 1. ст. 642 ГК РФ, «по договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации». Таким образом, у конкурсной комиссии не было оснований для проставления в графе «Предложение участника» - 0 ед., а в графе количество баллов, в соответствии с пунктом 5.7. Порядка, должно быть указано - 2.

По отборочному критерию «наличие у участника квалифицированного кадрового состава (наличие штатных инженерно-технических работников и сотрудников рабочих специальностей)» в графе «Предложение участника» указано - 4 чел., в графе количество баллов - 1.

При этом, конкурсной комиссией проигнорировано, что согласно описи документов прилагаемых к опросному листу, ООО «МегаСтрой» представлены Штатное расписание и Сведения о наличии кадров, подтверждающее наличие штатных инженерно-технических работников и сотрудников рабочих специальностей в большем количестве, при этом копии дипломов, паспортов, трудовых книжек специалистов, представлены только в отношении тех специалистов, которые дали ООО «МегаСтрой» письменное согласие на передачу своих персональных данных. С учетом представленных Штатного расписания и Сведений о наличии кадров, в графе «Предложение участника» должно быть указано большее количество человек, а в графе количество баллов, большее количество баллов.

Действия конкурсной комиссии в этой части, а также Приложение № 1 к Приложению № 2 к Порядку «Сведения о наличии квалифицированного кадрового состава», предусматривающее предоставление в отношении каждого заявленного работника копий диплома, паспорта и трудовой книжки, противоречат действующему законодательству и ограничивают конкуренцию, поскольку указанные документы содержат персональные данные, предоставление которых без предварительного письменного согласия работников запрещается и потенциальные участники конкурса соответствующие всем требованиям и готовые предложить наиболее выгодные условия по его предмету, работники которых воспользовались своим правом на запрет передачи персональных данных, необоснованно лишаются права на участие в торгах. Так в соответствии со ст. 7. Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных" операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом. В соответствии со ст. 88 ТК РФ, работодатель не имеет права сообщать персональные данные работника третьей стороне без письменного согласия

работника, за исключением случаев, когда это необходимо в целях предупреждения угрозы жизни и здоровью работника.

2. Процедура открытого конкурса проведена с нарушением действующего законодательства.

В соответствии с частью 2. Статьи 448 ГК РФ если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения.

Извещение о проведении предварительного этапа открытого конкурса опубликовано 21.03.2019 г., в извещении указана дата рассмотрения опросных листов – 09.04.2019 г., срок с момента публикации, в течение которого заинтересованные лица намеренные принять участие в торгах имеют возможность совершить необходимые для этого юридически значимые действия, менее срока установленного ст. 448 ГК РФ.

Таким образом, срок установленный ст. 448 ГК РФ, не соблюден. При этом более короткие сроки извещений для данного вида торгов законом не предусмотрены, в свою очередь постановление администрации города Новокузнецка от 11.04.2018 № 62, является подзаконным нормативным актом и не может устанавливать сроки публикации извещения о проведении торгов отличные от установленных Гражданским Кодексом РФ.

3. При проведении открытого конкурса установлены не предусмотренные действующим законодательством ограничения на подачу участниками предложений о снижении начальной цены работ, которые ограничивают конкуренцию.

Так в соответствии с пунктом 6.12. Порядка, в редакции изменений внесенных постановлением администрации г. Новокузнецка от 10.04.2019 № 67, «Снижение начальной (максимальной) цены договора подряда допускается не более чем на 10 процентов». При этом, ранее действующая редакция Порядка не предусматривала ограничений на размер снижения начальной цены. Указанное положение, существенно ограничивает конкуренцию, фактически устраняя участников конкурса способных предложить более низкую цену (на пример, в силу возможности использования более производительного и эффективного оборудования, машин, механизмов, наличия собственного производства расходных материалов, асфальтобитумной смеси и пр.), а кроме того противоречит цели торгов проводимых публичным образованием – обеспечение наиболее эффективного (экономного) использования бюджетных средств.

В соответствии с п. 17 ст. 4. Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции в частности являются - рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 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

4: Установленные при проведении открытого конкурса требования к участникам, противоречат действующему законодательству и ограничивают конкуренцию путем создания дискриминационных условий, ставя в неравное положение одних участников конкурса по отношению к другим.

W В соответствии с ч. 1. ст. 15 Закона «О защите конкуренции» запрещаются акты, действия (бездействия) органов местного самоуправления ограничивающие конкуренцию, в частности:

3) установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров;

5) установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары;

8) создание дискриминационных условий;

W В соответствии с ч. 2 ст. 17 Закона «О защите конкуренции» при проведении торгов, если организаторами торгов, являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

В соответствии с п. 3 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

В соответствии с п. 1 ст. 448 ГК РФ в открытом конкурсе может участвовать любое лицо. По смыслу п. 5 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ст. 448 ГК РФ доступ к участию в открытом конкурсе должен быть обеспечен каждому лицу, имеющему намерение реализовывать услуги, работы, товары в соответствующей сфере.

В опубликованной организатором торгов конкурсной документации предусмотрен такой квалификационный критерий к участнику торгов как: подпункт «7) пункта 5.6. Порядка: « сумма кредиторской задолженности, указанная в годовом бухгалтерском балансе участника за последний отчетный период, не должна превышать 50% от стоимости активов». Установление вышеназванного критерия, предусматривающего ограничение для доступа к участию в торгах противоречит действующему законодательству, в частности статье 448 Гражданского Кодекса РФ статьям 15, 17 Закона о защите конкуренции, так как создает препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, приводит к ограничению конкуренции, направлено фактически на ограничение доступа к участию в конкурсе. Он не связан с предметом открытого конкурса, не свидетельствует о неплатежеспособности или неспособности к исполнению своих обязательств по договорам подряда являющихся предметом открытого конкурса, а кроме того создает дискриминационные условия, т.к. большинство хозяйствующих субъектов ведущих полноценную экономическую деятельность, не обладают таким соотношением кредиторской задолженности и стоимости активов. Для соответствия названному требованию потенциальный участник конкурса должен в течение финансового года предшествующего году проведения конкурса вынуждено отказаться от обычных хозяйственных операций, которые могут приводить к временному увеличению кредиторской задолженности, например таких как, заключение договоров займа, покупка товаров, работ, услуг в рассрочку и т.п., что ограничивает

экономическую свободу и ведет к созданию необоснованных преимуществ одних хозяйствующих субъектов перед другими. Кроме того, установление данного требования именно с формулировкой «сумма кредиторской задолженности, указанная в годовом бухгалтерском балансе» ограничивает доступ к конкурсу участникам бухгалтерский баланс которых на последнюю отчетную дату (например по состоянию на предшествующий проведению конкурса квартал) отвечает предъявленному требованию, т.е. по формальному признаку ограничивает права участников, которые фактически этому требованию соответствуют.

Так же, в опубликованной организатором торгов конкурсной документации предусмотрен такой критерий допуска участника к торгам как: пункт 6.5. Порядка: «наличие у участника финансовых ресурсов (наличие денежных средств для выполнения обязательств перед заказчиком), в объеме не ниже 45% от начальной цены договора по одному лоту.»; Установление вышеназванного критерия, предусматривающего ограничение для доступа к участию в торгах противоречит действующему законодательству, в частности статье 448 Гражданского Кодекса РФ статьям 15, 17 Закона о защите конкуренции, так как создает препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, приводит к ограничению конкуренции, направлено фактически на ограничение доступа к участию в конкурсе. Применение названного критерия лишает возможности принять участие в торгах всех хозяйствующих субъектов, у которых на момент публикации извещения (менее чем за 30 дней до даты подачи опросного листа, в силу каких либо причин на расчетных счетах находится меньшее количество денежных средств. Он не связан с предметом открытого конкурса, не свидетельствует о способности или неспособности участника конкурса к исполнению своих обязательств по договорам подряда являющихся предметом открытого конкурса и ставит в неравное положение участников конкурса. Обеспечение соответствия данным требованиям крайне затруднительно для любого хозяйствующего субъекта.

На основании вышеизложенного, а также руководствуясь ч. 11, 20 ст. 18.1 и ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

1. Приостановить обжалуемые торги в соответствии с ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» до рассмотрения настоящей жалобы по существу. 
2. Признать незаконными обжалуемые действия конкурсной комиссии и организатора конкурса.
3. Выдать Комитету жилищно-коммунального хозяйства администрации города Новокузнецка предписание об аннулировании итогов предварительного этапа открытого конкурса на выполнение работ по благоустройству дворовых территорий многоквартирных домов, включенных в муниципальную программу «Формирование современной городской среды на территории Новокузнецкого городского округа на 2018-2022 годы».

Директор
ООО «МегаСтрой»

