Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – <…>

членов Комиссии: <…>

в присутствии представителя администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области <…> (доверенность <…>),

в присутствии представителя ООО «Меридиан» <…> (доверенность <…>),

рассмотрев дело № 06-07-09/2013 по признакам нарушения Администрацией м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области ч.1 ст.15, п.2 ч.1 ст. 17 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» при организации проведения открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на разработку проекта генерального плана и правил землепользования и застройки м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области, выразившиеся в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно установление количественных показателей критерия «Качество работ и квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ»,

УСТАНОВИЛА:

29.04.2013г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Меридиан» (исх. №923) на действия Администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области при организации открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на разработку проекта генерального плана и правил землепользования и застройки м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области.

19.03.2013 г. на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru было размещено извещение (с изм. от 26.03.2013г.) и конкурсная документация о проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на подготовку проекта генерального плана и проекта правил землепользования и застройки муниципального образования Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области (идентификационный номер <...>). Заказчиком является Администрация м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области.

Согласно п.п. 2.1.1, 2.1.2, 2.1.3, 2.2.1, 2.2.2., 2.2.3 информационной карты конкурса наряду с показателями цены и срока выполнения контрактных обязательств в основу критерия «качество работ, опыта и квалификации участника конкурса» был принят показатель, подтверждаемый комплектом документов (копии контрактов, акты выполненных работ) по выполненным ранее аналогичным договорам. При этом, максимальный балл (40 баллов за каждый вид работ) может быть присвоен

только тем компаниям, которые предоставят 50 комплектов соответствующих документов. В случае предоставления документов меньше участнику размещения заказа будет присвоено 0 баллов.

Пунктом 2.3. информационной карты конкурса указано, что лучшим условием исполнения муниципального контракта по данному показателю является наличие у участника размещения заказа сертификата соответствия системы менеджмента качества требованиям ГОСТ Р ИСО 9001-2008 или 9001-2001 и сертификата добросовестного поставщика. При отсутствии хотя бы одного сертификата участнику размещения заказа присваивается 0 баллов (максимальное значение показателя 20 баллов).

По мнению заявителя ООО «Меридиан», заказчик создал для одной организации преимущественные условия участия в конкурсе, поскольку установил в конкурсной документации такие квалификационные требования, которые в совокупности с их балльной оценкой делают бесперспективным участие в данном конкурсе всех остальных организаций.

В действиях Администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области были усмотрены признаки нарушения ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом Оренбургского УФАС России от 29.05.2013г. № 115 в отношении Администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области возбуждено дело № 06-07-09/2013. Приказом № 125 от 05.06.2013г. председателем комиссии назначен заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного, рекламного контроля и общественных связей Оренбургского УФАС России А.А. Шлычков.

Определением от 29.05.2013г. (исх. № 4776) дело назначено к рассмотрению на 05 июня 2013г. на 14ч. 30 мин.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Меридиан», поддержал доводы изложенные в жалобе, пояснил следующее: *В конкурсной документации установлены требования к критерию «качество работ, опыта и квалификации участника конкурса», которые ущемляют права и законные интересы ООО «Меридиан». Данные требования направлены на ограничение конкуренции. Сертификат добросовестного поставщика получить несложно, но при этом достаточно дорого, кроме того, предоставление сертификатов, указанных в конкурсной документации не требуется согласно Федерального закона № 94-ФЗ. При оценке критериев необходимо соблюдать принцип соразмерности. Учитывая, что администрацией м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района в конкурсной документации установлены неправомерные требования, а также неверно определен порядок оценки данных критериев, ООО «Меридиан» не смогло выиграть в конкурсе на право заключения муниципального контракта на разработку проекта генерального плана и правил землепользования и застройки м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области.*

В ходе рассмотрения дела представитель администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области нарушение не признала, пояснила следующее:

Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 № 722 утверждены «Правила оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд» (далее - Правила), предусматривающие порядок оценки заявок с использованием целого ряда критериев, в том числе, по качеству работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг (подпункты «а», «в» пункта 28 Правил).

Согласно части 4.1 статьи 28 Закона о размещении заказов конкурсная комиссия при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе в соответствии с критерием, предусмотренным пунктом 1.1 части 4 статьи 28 Закона о размещении заказов, вправе оценивать деловую репутацию участника конкурса, наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, оказания услуг, наличие у него производственных, мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, в том числе квалификацию работников участника конкурса, в случае, если это установлено содержащимся в конкурсной документации порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 27 Информационной карты конкурсной документации заказчиком установлены критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе в соответствии с законодательством о размещении заказов и письмом Администрации Первомайского района Оренбургской области № 02-01-08/3 5а от 11.03.2013 г. Установление количественного показателя, предусматривающего предоставление 50 договоров в качестве подтверждения опыта участника было основано на проведенном анализе аналогичных заказов по Оренбургской области на официальном сайте zakupki.gov.ru.

Для определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия оценивала и сопоставляла заявки в соответствии с положениями Конкурсной документации и Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 № 722. Данные Правила не ограничивают Заказчика в выборе порядка определения квалификации и опыта Участника. Установленные Заказчиком критерии служат для выбора более опытного участника для рационального и эффективного использования средств бюджета.

Кроме того, по порядку оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе до окончания приёма заявок, запросов на разъяснения положений документации и претензий от участников размещения заказа не поступало. Подавая заявку на участие в конкурсе, участник размещения заказа выражает свое согласие участвовать в конкурсе на условиях и в соответствии с требованиями, установленными в конкурсной документации. Доводы заявителя о признании в действиях Администрации муниципального образования Тюльпанский сельсовет, при организации и проведении открытого конкурса на право заключить контракт на разработку проекта генерального плана и правил землепользования и застройки муниципального образования сельское поселение Тюльпанский сельсовет

Первомайского района Оренбургской области, нарушения части 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ « О защите конкуренции», выразившееся в создании отдельным участникам конкурса преимущественных условий участия в конкурсе считаем необоснованными. Условия участия в конкурсе распространялись на всех участников размещения заказа. Конкурсная комиссия при принятии решения основывалась на оценке всех критериев отбора в отношении каждой заявки, какого-либо преимущества одному или нескольким претендентам по сравнению с другим участником не предоставлялось. По результатам рассмотрения заявок к участию в конкурсе было допущено 4 участника размещения заказа, что свидетельствует о неограниченности числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в открытом конкурсе..

Все протоколы, составленные в ходе проведения открытого конкурса № 0153300049013000001 были заказчиком отменены по решению по делу №08-07-269/2013 от 08 мая 2013г., а также внесены изменения в конкурсную документацию, касающиеся порядка оценки по Критерию «Качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ.

Требования о предоставлении сертификата соответствия системы менеджмента и сертификата добросовестного поставщика не соответствует требованиям Федерального закона № 94.

Заслушав пояснения сторон, исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

19.03.2013 г. на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru было размещено извещение (с изм. от 26.03.2013г.) и конкурсная документация о проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на подготовку проекта генерального плана и проекта правил землепользования и застройки муниципального образования Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области (идентификационный номер <...>). Заказчиком является Администрация м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области.

Согласно п.п. 2.1.1, 2.1.2, 2.1.3, 2.2.1, 2.2.2., 2.2.3 информационной карты конкурса наряду с показателями цены и срока выполнения контрактных обязательств в основу критерия «качество работ, опыта и квалификации участника конкурса» был принят показатель, подтверждаемый комплектом документов (копии контрактов, акты выполненных работ) по выполненным ранее аналогичным договорам. При этом, максимальный балл (40 баллов за каждый вид работ) может быть присвоен только тем компаниям, которые предоставят 50 комплектов соответствующих документов. В случае предоставления документов меньше участнику размещения заказа будет присвоено 0 баллов.

Пунктом 2.3. информационной карты конкурса указано, что лучшим условием исполнения муниципального контракта по данному показателю является наличие у участника размещения заказа сертификата соответствия системы менеджмента качества требованиям ГОСТ Р ИСО 9001-2008 или 9001-2001 и сертификата добросовестного поставщика. При отсутствии хотя бы одного сертификата участнику размещения заказа присваивается 0 баллов (максимальное значение

показателя 20 баллов).

При этом, количественный показатель не является объективным критерием, поскольку количество договоров фактически не отражает объем выполненной участником заказа работы.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлены антимонопольные требования к торгам, в частности, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах (п.2 ч.1 ст.17).

В соответствии со ст.22 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон №94-ФЗ) конкурсная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом. Конкурсная документация должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 названного Закона; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе; критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с частью 4 статьи 28 этого Закона.

Согласно статье 28 Закона №94-ФЗ оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения государственного или муниципального контракта в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Для определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе, конкурсная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки в соответствии с критериями, указанными в извещении о проведении открытого конкурса и в конкурсной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе могут быть качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг.

Конкурсная комиссия при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе в соответствии с критерием, предусмотренным пунктом 1.1 части 4 статьи 28 Закона №94-ФЗ, вправе оценивать деловую репутацию участника конкурса, наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, оказания услуг, наличие у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, в том числе квалификацию работников участника конкурса, в случае если это установлено содержащимся в конкурсной документации порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе (часть 4.1 этой же статьи).

В силу ч.7 ст.28 Закона №94-ФЗ порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается Правительством Российской Федерации. При установлении порядка оценки заявок на участие в конкурсе Правительством Российской Федерации предусматриваются виды критериев из указанных в части 4 этой

статьи, их содержание и значимость таких критериев в зависимости от видов товаров, работ, услуг.

В целях реализации названных положений Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 №722 утверждены Правила оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее - Правила).

Возможность установления в качестве такого критерия оценки заявки, как квалификация участника, которая может подтверждаться, в том числе опытом оказания услуг, предусмотрена пунктом 1.1 части 4 и частью 4.1 статьи 28 Закона №94-ФЗ, а также пунктом 2 названных Правил, согласно которому оценка заявок осуществляется с использованием критерия оценки заявок - качество услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на оказание юридических услуг, процентное соотношение которого в соответствии с абзацем вторым пункта 10 Правил составляет не более 45%, а также критерии оценки заявок - цена контракта, процентное соотношение которого в соответствии с пунктом 6 Правил не может быть менее 35%.

Частью 3 ст.25 Закона №94-ФЗ установлен перечень, что должна содержать заявка на участие в конкурсе.

В соответствии с ч. 4 ст. 25 Закона №94-ФЗ требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных подпунктами "а" - "в", "д" и "е" пункта 1, пунктами 2 и 3 части 3 настоящей статьи документов и сведений, не допускается. Не допускается требовать от участника размещения заказа предоставление оригиналов документов.

В нарушение ч. 4 ст. 25 Закона №94-ФЗ в пп. 2.3 «Качество работ» п. 27 Информационной карты конкурсной документации «Критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе» установлено требование о наличии у участника размещения заказа сертификата соответствия системы менеджмента качества требованиям ГОСТ Р ИСО 9001-2008 или 9001-2011 и сертификата добросовестного поставщика.

Таким образом, квалификационные условия и балльная система оценки заявок противоречат названным Правилам, требованиям ч.4 ст.25, ст.28 Закона №94-ФЗ.

Следовательно, данные требования, установленные Администрацией м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района, ущемляют права участников аукциона, а конкурсная документация ограничивает возможность участия в конкурсе организаций (в частности, ООО «Меридиан»). Установленные требования не соответствуют действующему законодательству, и как следствие, приводят или могут привести к ограничению, устранению или недопущению конкуренции.

Согласно п. 17 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих

условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также 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;

Согласно ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

С учетом изложенного, Комиссией Оренбургского УФАС России в действиях Администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области при организации проведения открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на разработку проекта генерального плана и правил землепользования и застройки м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области установлен факт нарушения ч.1 ст. 15, ч.1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно установление количественных показателей критерия «Качество работ и квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ».

Согласно ст.22 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» на антимонопольный орган возложены следующие функции: обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими субъектами и физическими лицами; предупреждение и выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите

конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать администрацию муниципального образования Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области нарушившей ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации муниципального образования Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, для чего: довести до сведения сотрудников администрации м/о Тюльпанский сельсовет Первомайского района Оренбургской области положения ст. 15,17 Федерального закона «О защите конкуренции» и решение по делу № 06-07-09/2013.

3. Передать материалы дела № 06-07-09/2013 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа влечет ответственность, установленную ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.