

## РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»

№50-18.1-2015

29.06.2015 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии – Никитин С.И. руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

Члены комиссии:

Томиленко С.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Долженко А.О. – государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

В присутствии представителей: <.....>, <.....>, от ОАО «Курорты Северного Кавказа» по доверенности.

Представители ООО «Инженерная защита» не явились.

Рассмотрев жалобу ООО «Инженерная защита» на действия ОАО «Курорты Северного Кавказа» - организатора открытого конкурса (№31502436988) проводимого в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательных и строительно-монтажных работ по объектам: «Административное здание с помещениями торговли, общепита и встроенным ПРУ (Противорадиационным укрытием), объект №17 в соответствии с генеральным планом строительства туристического комплекса «Романтик» в составе горнолыжного комплекса «Архыз»; - «Благоустройство территории вокруг объектов резидентов (потенциальных резидентов) и мест общего пользования, пос. Романтик (левый берег р. Архыз)», руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «Инженерная защита» на действия ОАО «Курорты Северного Кавказа» - организатора открытого конкурса (№31502436988) проводимого в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на право заключения договора на выполнение проектно-

изыскательных и строительно-монтажных работ по объектам: «Административное здание с помещениями торговли, общепита и встроенным ПРУ (Противорадиационным укрытием), объект №17 в соответствии с генеральным планом строительства туристического комплекса «Романтик» в составе горнолыжного комплекса «Архыз»; - «Благоустройство территории вокруг объектов резидентов (потенциальных резидентов) и мест общего пользования, пос. Романтик (левый берег р. Архыз)».

Заявитель указывает на нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно, по мнению заявителя, организатор закупки неправомерно установил критерий оценки «Наличие материально – технической базы не далее 150 км. от объекта строительства», а также по мнению заявителя для выполнения работ нет необходимости в привлечении техники и персонала в количестве, оцениваемом в максимальные 10 баллов.

2. Представителями ОАО «Курорты Северного Кавказа» была представлена Комиссии Ставропольского УФАС России документация открытого конкурса №31502436988, а так же объяснения, в которых пояснялось, что действия ОАО «Курорты Северного Кавказа» соответствуют действующему законодательству, а именно требованиям Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее, что ОАО «Курорты Северного Кавказа» в соответствии со ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 года №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» было разработано положение о закупке товаров, работ, услуг, данное положение является руководствующим документом при осуществлении закупок для нужд ОАО «Курорты Северного Кавказа».

Довод заявителя об отсутствии необходимости в привлечении техники и персонала в количестве, оцениваемом в максимальные 10 баллов отклоняется, ввиду того, что Положения Федерального закона от 18.07.2011 года №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в отличие от положений Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», не регулируют порядок оценки заявок участников закупки.

Согласно пункту 6.5 Положения о закупке иные права и обязанности участников закупки, не определенные в Положении о закупке, устанавливаются локальными нормативными актами Заказчика и/или закупочной документацией.

Таким образом, Закон о закупках предоставляет право заказчику самостоятельно, в рамках законодательства, нормами, определенными Положением о закупке и документацией о закупке, при проведении открытого конкурса устанавливать по своему усмотрению порядок и критерии оценки заявок на участие в закупки, предельно необходимое минимальное или максимальное количественное значение качественных, функциональных и квалификационных характеристик, которые подлежат оценке в рамках указанных критериев, а также предельные величины значимости каждого критерия.

Что касается вопроса об установлении критерия оценки «Наличие материально – технической базы не далее 150 км. от объекта строительства», Ставропольское УФАС России сообщает следующее.

В пункте 7 части 3 конкурсной документации к извещению от 03.06.2015 года №ОК-ДВТРК-62 указана методика оценки заявок участников, а именно, наличие материально-технической базы:

- имеется материально-техническая база не далее 150 км от объекта строительства – 5 баллов.
- имеется материально-техническая база далее 150 км от объекта строительства – 1 балл.
- не имеется материально-техническая база 0 баллов.

Комиссия отмечает, что согласно ч.1 ст.8 Конституции Российской Федерации – в Российской Федерации гарантируются единства экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Также, согласно ч. 5 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации – товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

В соответствии с ч.1 ст.1 Федерального закона от 18.07.2011 года №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений, тем самым действия организатора торгов, ограничивая круг потенциальных участников закупки, тем самым противоречат законодательству Российской Федерации.

В соответствии ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 года №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - организатор торгов должен придерживаться принципов и основных положений закупки товаров, работ, услуг. При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки;
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки;

Следовательно, в совокупности вышесказанных норм законов Российской Федерации, организатор торгов ограничивает круг лиц, участвующих в закупке, устанавливая критерий оценки о наличии материально-технической базы не далее 150 км от объекта строительства, вследствие чего, данные требования противоречат законодательству Российской Федерации. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Кроме того, победитель открытого конкурса имея материально-техническую базу далее 150 км от объекта строительства, берет на себя ответственность за качественное выполнение условий договора, тем самым, участник, в случае несвоевременного выполнения условий договора, несет риск расторжения договора, зачислением в реестр недобросовестных поставщиков, либо иных штрафных санкций.

Согласно п.2 ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» - создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

На основании вышеизложенного, довод заявителя в части неправомерности установления критерия оценки «Наличие материально – технической базы не далее 150 км. от объекта строительства» обоснован, следовательно, подлежит удовлетворению.

Комиссией Ставропольского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В пункте 1 раздела 5 части 3 конкурсной документации к извещению от 05.06.2015 года №ОК-ДВТРК-62 указана методика оценки заявок участников, а именно, наличие положительных отзывов от государственных заказчиков:

- 0,5 балла за каждый положительный отзыв, но не более 5 баллов.

Согласно пункту 2 статьи 764 Гражданского кодекса стороны государственного или муниципального контракта по государственному контракту государственными заказчиками могут выступать государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, а также казенные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», государственный заказчик это государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Комиссия отмечает, что ОАО «Курорты Северного Кавказа» в соответствии с Положением производят закупки товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 года №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ОАО «Курорты Северного Кавказа» является коммерческой организацией, как государственный заказчик Общество выступать не может, следовательно, закупки, проводимые ОАО «Курорты Северного Кавказа» осуществляются для нужд коммерческой организации, а не для государственного заказчика.

Комиссия отмечает, что, открытый конкурс (№31502436988) проводимого в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательных и строительно-монтажных работ по объектам: «Административное здание с помещениями торговли, общепита и встроенным ПРУ (Противорадиационным укрытием), объект №17 в соответствии с генеральным планом строительства туристического комплекса «Романтик» в составе горнолыжного комплекса «Архыз»; - «Благоустройство территории вокруг объектов резидентов (потенциальных резидентов) и мест общего пользования, пос. Романтик (левый берег р. Архыз)» проводится в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссией установлено, что критерий оценки о наличии положительных отзывов от государственных заказчиков создает преимущественные условия отдельным участникам закупки, которые работают с государственными заказчиками, в то же время в данном конкурсе могут участвовать организации, работающие исключительно в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Кроме того, заявка участника, в которой отсутствуют сведения о положительных отзывах от государственных заказчиков организатором открытого конкурса (№31502436988) не будет оцениваться по всему перечню критериев, установленных документацией конкурса, в отличие от участника, который осуществляет деятельность с государственными заказчиками.

Тем самым, организатором конкурса создаются преимущественные условия для тех участников торгов, которые осуществляют деятельность с государственными заказчиками, что приводит к отсутствию равноправия, справедливости по отношению к участникам закупки.

Таким образом, действия организатора открытого конкурса (№31502436988) ОАО «Курорты Северного Кавказа» в части установления критерия оценки о наличии положительных отзывов от государственных заказчиков противоречат нормам Федерального закона от 18.07.2011 года №223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно пункту 2 статьи 3, согласно которой, заказчики руководствуются принципами равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установлено, что 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.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Инженерная защита» на действия ОАО «Курорты Северного Кавказа» - организатора открытого конкурса (№31502436988) проводимого в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательных и строительно-монтажных работ по объектам: «Административное здание с помещениями торговли, общепита и встроенным ПРУ (Противорадиационным укрытием), объект №17 в соответствии с генеральным планом строительства туристического комплекса «Романтик» в составе горнолыжного комплекса «Архыз»; - «Благоустройство территории вокруг объектов резидентов (потенциальных резидентов) и мест общего пользования, пос. Романтик (левый берег р. Архыз)» - обоснованной.

2. Признать ОАО «Курорты Северного Кавказа» нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», согласно которым организатор торгов должен придерживаться принципов и основных положений закупки товаров, работ, услуг, в том числе равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

3. Выдать организатору открытого конкурса (№31502436988) ОАО «Курорты Северного Кавказа» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно:

- аннулировать торги в форме открытого конкурса (№31502436988) проводимого в

рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательных и строительно-монтажных работ по объектам: «Административное здание с помещениями торговли, общепита и встроенным ПРУ (Противорадиационным укрытием), объект №17 в соответствии с генеральным планом строительства туристического комплекса «Романтик» в составе горнолыжного комплекса «Архыз»; - «Благоустройство территории вокруг объектов резидентов (потенциальных резидентов) и мест общего пользования, пос. Романтик (левый берег р. Архыз)».

- при необходимости провести повторно торги.

- установить срок исполнения предписания 2 недели с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

- ОАО «Курорты Северного Кавказа» об исполнении предписания сообщить в течение трех дней с момента исполнения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.