

РЕШЕНИЕ № 15-А

г. Екатеринбург

Резолютивная часть объявлена 03.05.2012

Изготовлена в полном объеме: 10.05.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 15-А по признакам нарушения организатором торгов ЗАО «Архитектурно-строительный центр «Правобережный» (ул. Татищева, 90, г. Екатеринбург, Свердловская область, 620028) при проведении открытого конкурса на право заключения договора подряда на выполнение строительных работ по чистовой отделке 1,2,3, этажей и лестничных клеток Выставочного центра военной техники в г. Верхняя Пышма Положения о проведении конкурсов, утвержденного в ЗАО АСЦ «Правобережный», в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Дело № 15-А о нарушении порядка организации и проведения торгов возбуждено на основании заявления ЗАО «Мир Офис Строй» (ул. Шейнкмана, 110/55, г. Екатеринбург, 620144), в котором сообщалось следующее:

02.02.2012 года в помещении Закрытого Акционерного общества Архитектурно-строительного центра «Правобережный» были проведены торги в форме открытого конкурса, предметом которых являлось первоочередное право на заключение договора подряда на выполнение строительных работ по чистовой отделке 1,2,3 этажей и лестничных клеток Выставочного центра военной техники в г. Верхняя Пышма.

По итогам проведения открытого конкурса победителем было признано Закрытое акционерное общество «Мир Офис Строй».

11 апреля 2012 года организатором торгов ЗАО АСЦ «Правобережный» в адрес ЗАО «Мир Офис Строй», выигравшего конкурс было направлено письмо исх. № 1007, в соответствии с которым условиями конкурса было предусмотрено обязательное заключение договора подряда на выполнение работ в недельный срок после проведения конкурса. При этом в письме указано, что поскольку договор не был заключен в недельный срок, результат конкурса был признан недействительным.

Статьей 447 ГК РФ предусмотрено, что договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. В качестве организатора торгов может выступать

собственник вещи или обладатель иного имущественного права на нее.

Организатором торгов также могут являться специализированная организация или иное лицо, которые действуют на основании договора с собственником вещи или обладателем иного имущественного права на нее и выступают от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом.

Извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

Необходимо различать виды торгов, выделяемые в зависимости от предмета торгов, а именно торги, предметом которых является заключение договора (т.е. торги, в которых состязание между участниками торгов проводится непосредственно за заключение договора, а результатом торгов является договор, заключенный с лицом, выигравшим торги), и торги, предметом которых является право на заключение договора (т.е. торги, в которых состязание между участниками торгов проводится только за право на заключение договора, а результатом торгов является право на заключение договора, обретенное лицом, выигравшим торги).

Часть 1 п. 5 сориентирована в основном на торги, предметом которых является заключение договора. В то же время она имеет в определенной мере и общее значение для обоих видов торгов. Часть 2 п. 5 распространяется только на торги, предметом которых является право на заключение договора.

Общее значение ч. 1 п. 5 для обоих указанных видов торгов состоит в том, что

необходимость подписания протокола о результатах торгов, а также последствия неподписания протокола о результатах торгов в виде утраты задатка (уплаты двойной суммы задатка) и возмещения убытков распространяются как на торги, предметом которых является заключение договора, так и на торги, предметом которых является право на заключение договора. Предписание ч. 1 п. 5 о том, что протокол о результатах торгов имеет силу договора, касается только торгов, предметом которых является непосредственно заключение договора (но не право на заключение договора).

С учетом сказанного из п. 5 следует, что: лицо, выигравшее торги (как торги, предметом которых было заключение договора, так и торги, предметом которых было право на заключение договора), и организатор торгов подписывают в день проведения торгов протокол о результатах торгов; протокол о результатах торгов, предметом которых было заключение договора, имеет силу договора, ради заключения которого проводились торги; протокол о результатах торгов, предметом которых было право на заключение договора, является правовым актом (документом), закрепляющим результаты торгов и подтверждающим право на заключение договора; лицо, выигравшее торги (как торги, предметом которых было заключение договора, так и торги, предметом которых было право на заключение договора), при уклонении от подписания протокола о результатах торгов утрачивает внесенный им задаток; организатор торгов (как торгов, предметом которых было заключение договора, так и торгов, предметом которых было право на заключение договора) при уклонении от подписания протокола о результатах торгов обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей двойную сумму задатка; договор по результатам торгов, предметом которых было право на заключение договора, должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении о проведении торгов срока после завершения торгов и оформления (подписания) протокола о результатах торгов. В случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

После проведения торгов ЗАО «Мир Офис Строй» неоднократно обращалось к ЗАО АСЦ «Правобережный» с целью получения необходимой документации, надлежащего обращения результатов конкурса, также направляло в адрес организатора сметную документацию.

Результатов ведения всех переговоров стало письмо исх. № 1041 от 13.04.2012 года, в котором ЗАО АСЦ «Правобережный» сообщило ЗАО «Мир Офис Строй» о том, что конкурс, который был проведен 02.02.2012 года таковым не являлся, поскольку все участники были приглашены в офис организатора для проведения деловой встречи, целью которой являлось обсуждение вопросов стоимости выполнения работ по чистовой отделке 1,2,3 этажей и лестничных клеток музея военной техники в г. Верхняя Пышма.

В письме 11.04.2012 года организатор уведомил ЗАО «Мир Офис Строй» о нарушении условий именно конкурса, признавая тем самым факт его проведения. В соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов

(группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Статьей 10 вышеуказанного закона предусмотрено, что запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие), в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

На основании изложенного, заявитель просит провести проверку по данному факту, установить факт нарушения порядка организации и проведения торгов, привлечь Закрытое Акционерное общество Архитектурно-строительный центр «Правобережный» к ответственности за нарушение правил проведения торгов и ограничении права на первоочередное заключение договора.

Представители ответчика на заседании Комиссии указали следующее: 02.04.2012 года состоялась встреча в офисе ЗАО АСЦ «Правобережный» с участием представителей ОАО «Уралэлектромедь» Лебедевым П. И. и Романовой С. В., ЗАО АСЦ «Правобережный» Естехиным В.Н., Естехиным Д. В., Балашовым К. Н., Пономаревой Т. В., ООО «Дека-строй» Раецкой В. Ю., ООО «Стройконтур» Кравченок С. П., ЗАО «Мир Офис Строй» Ленковым Д. А. в ходе которой обсуждались вопросы стоимости выполнения работ по чистовой отделке 1, 2, 3 этажей и лестничных клеток музея военной техники в г. Верхняя Пышма. Подрядные организации, исходя из объемов работ, подлежащих выполнению, определяли стоимость выполнения указанных видов и объемов работ.

По результатам данной встречи ЗАО «Мир Офис Строй» согласилось выполнить указанные виды и объемы работ по цене 31 600 000 рублей (включая НДС) в соответствии с проектной документацией, разработанной ОАО «Уралгражданпроект». В ходе встречи ее участникам было указано, что договор на выполнение работ по чистовой отделке 1, 2, 3 этажей и лестничных клеток музея военной техники в г. Верхняя Пышма должен быть заключен в течение недели со дня проведения соответствующего конкурса.

В ЗАО АСЦ «Правобережный» действует Положение «О проведении конкурсов на выполнение любых видов работ на объектах ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный», утвержденное приказом № 4 от 24.04.2010 года. В данном положении определен порядок проведения конкурсов на выполнение строительно-монтажных, ремонтных работ, работ по реконструкции, проектированию, на поставку материалов и т.п., осуществляемых ЗАО АСЦ «Правобережный».

Встреча, состоявшаяся 02.04.2012 года, в том числе с участием ЗАО «Мир Офис Строй», не являлась торгами как таковыми, проводимыми в установленном законом и внутренним Положением ЗАО АСЦ «Правобережный» порядке. Какие-либо уведомления о дате, месте и времени проведения торгов в адрес заявителя

жалобы не направлялись, отсутствует приказ по предприятию о проведении конкурса, какой-либо протокол результатов торгов, конкурсная документация. Участниками встречи не направлялись копии документов, определенных «Положением о проведении конкурсов». Данная встреча также проводилась без протокола. Кроме того, отсутствует также документация о торгах, заявки на участие в конкурсе, на участие в аукционе, аудио-, видеозаписи, составленных в ходе проведения торгов, положение об аукционной, конкурсной комиссии, документы, определяющие обязанности членов конкурсной, аукционной комиссии, документы, подтверждающие размещение на сайте в сети «Интернет» документов, составленных в ходе проведения торгов, и иные документы, составленные в ходе проведения торгов. Уведомление о признании конкурсной заявки выигравшей/проигравшей никому из сторон не направлялось. Письмо с исх. № 1007 от 11.04.2012 года было направлено ЗАО АСЦ «Правобережный» в адрес ЗАО «Мир Офис Строй» ошибочно.

На основании изложенного, в связи с отсутствием конкурса на право заключения договора на выполнение работ по чистовой отделке 1, 2, 3 этажей и лестничных клеток музея военной техники в г. Верхняя Пышма, ответчик считает жалобу ЗАО «Мир Офис Строй», поданную в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области в отношении ЗАО АСЦ «Правобережный» необоснованной и не подлежащей удовлетворению. Основания для привлечения ЗАО АСЦ «Правобережный» к ответственности за несоблюдение порядка проведения конкурса на право заключения договора, отсутствуют.

Выслушав мнения сторон и проанализировав представленные материалы, Комиссия установила:

Согласно п. 1 ст. 447 Гражданского Кодекса Российской Федерации договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Приказом Генерального директора ЗАО АСЦ «Правобережный» № 4 от 24.04.2010 Естехина В.Н. утверждено Положение о проведении конкурсов на выполнение любых видов работ на объектах ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный».

Согласно п. 2.1 данного Положения оно применяется ко всем конкурсам на проведение строительно-монтажных, ремонтных работ, работ по реконструкции, проектированию, на поставку материалов и т.п., осуществляемыми ЗАО АСЦ «Правобережный».

В соответствии с п. 2.2 Положения о проведении конкурсов основанием для проведения конкурса является приказ по предприятию, в котором определяются: предмет конкурса, объект конкурса, процедура и сроки проведения конкурса, состав Конкурсной комиссии в количестве не менее трех человек, лицо, ответственное за организацию конкурса (организатора), иные необходимые условия.

Пунктами 5.1, 5.3, 5.4, 7.2, 7.3 Положения предусмотрено, что после принятия решения о проведении конкурса, организатор направляет претендентам извещение о проведении конкурса. Претенденты, принявшие решение участвовать в конкурсе, в срок, указанный в извещении, направляют организатору заявку на участие в конкурсе. Заявка должна быть оформлена в письменной форме за подписью уполномоченного лица. Претенденты, направившие заявку на участие в конкурсе, признаются участниками конкурса.

Конкурсная комиссия оставляет за собой право принять или отклонять любую конкурсную заявку, а также прекратить процедуру конкурса и отказаться от всех заявок в любое время до заключения договора, не неся при этом никакой

ответственности перед участниками конкурса, которым такое действие может принести убытки. Каждое решение конкурсной комиссии протоколируется и подписываются председателем и секретарем конкурсной комиссии.

В нарушение данных пунктов (п. 2.2., 5.1, 5.3, 5.4, 7.3) Положения о проведении конкурсов на выполнение любых видов работ на объектах ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» организатором торгов - ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» проведена процедура конкурса, а именно без приказа по предприятию участникам конкурса отправлялись приглашения принять участие в конкурсе (письмо исх. № 1626 от 08.09.2011). Организатором торгов не утверждалось извещение о проведении открытого конкурса, предусмотренного Положением о проведении конкурса.

При принятии решения о признании победителем конкурса участника размещения заказа ЗАО «Мир Офис Строй» не был составлен протокол об этом.

Таким образом, организатором торгов ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» нарушен порядок организации и проведения торгов.

На момент рассмотрения заявления организатором торгов ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» не был заключен контракт с победителем торгов.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ЗАО «Мир Офис Строй» обоснованной.
2. Признать в действиях организатора торгов ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» при проведении открытого конкурса на право заключения договора подряда на выполнение строительных работ по чистовой отделке 1,2,3, этажей и лестничных клеток Выставочного центра военной техники в г. Верхняя Пышма нарушение порядка организации и проведения конкурса, установленного Положением о проведении конкурсов на выполнение любых видов работ на объектах ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный».
3. Выдать организатору торгов ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 15-А

03.05.2012

г. Екатеринбург

Комиссия Свердловского УФАС России по рассмотрению дела № 7-А о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Пушкаревой М.В. - заместителя руководителя Управления, Председателя Комиссии;

Гусева К.Е. - начальника отдела контроля за размещением заказов, члена

Комиссии;

Бавченковой К.С. - главного специалиста-эксперта отдела контроля за размещением заказов, члена Комиссии;

на основании своего решения от 03.05.2012 по делу № 15-А о признании в действиях организатора торгов ЗАО «Архитектурно-строительный центр «Правобережный» (ул. Татищева, 90, г. Екатеринбург, Свердловская область, 620028) при проведении открытого конкурса на право заключения договора подряда на выполнение строительных работ по чистовой отделке 1,2,3, этажей и лестничных клеток Выставочного центра военной техники в г. Верхняя Пышма нарушение порядка организации и проведения конкурса, установленного Положением о проведении конкурсов на выполнение любых видов работ на объектах ЗАО Архитектурно-строительный центр «Правобережный» (приказ № 4 от 24.04.2010),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов ЗАО «Архитектурно-строительный центр «Правобережный» устранить нарушения аннулировав торги путем отзыва приглашений о принятии участия в конкурсе, разосланных участникам, писем исх. № 1007 от 11.04.2012 и исх. № 1041 от 13.04.2012 составленных в рамках проведения открытого конкурса на право заключения договора подряда на выполнение строительных работ по чистовой отделке 1,2,3, этажей и лестничных клеток Выставочного центра военной техники в г. Верхняя Пышма, в срок до 28 мая 2012 года.

2. Информировать Свердловское УФАС России об исполнении предписания до 01.06.2012.