

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 08/2635-16**

**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 03 ноября 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 09 ноября 2016 года.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

«...»

в присутствии представителя:

Государственного казенного учреждения города Севастополя «Управление по эксплуатации объектов городского хозяйства»: «...»

Общества с ограниченной ответственностью «Красный б»: «...»

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Красный б» (далее – Заявитель) на действия Государственного казенного учреждения города Севастополя «Управление по эксплуатации объектов городского хозяйства» (далее — Заказчик) на действия Государственного казенного учреждения города Севастополя «Управление по эксплуатации объектов городского хозяйства» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт сетей водопровода по ул. Хрусталева - пр-т Генерала Острякова Ду-200мм, L-600м» (извещение № 218 от 30 сентября 2016 года) (далее – Конкурс), заслушав пояснения представителя Заказчика, 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 Конкурса, конкурсная документация размещены на официальном сайте <https://sevastopol.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Заявитель обжалует действия Заказчика, выразившиеся в неправомерной оценке его заявки.

Представленные сторонами документы и сведения подтверждают следующие

обстоятельства.

Комиссией Управления установлено, что Заказчик осуществляет закупку в соответствии с Порядком осуществления закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных нужд города федерального значения Севастополя в 2016 году, утвержденного Постановлением Правительства Севастополя от 22 апреля 2016 года N 399-ПП (далее - Порядок).

Изучением конкурсной документации, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком в разделе в разделе III конкурсной документации, установлены критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе, их содержание и значимость, порядок рассмотрения. Так, для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, комиссия осуществляет оценку заявок, окончательных предложений участников закупки в соответствии с Правилами оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденными постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1085 (далее – Правила), с использованием критериев: Цена договора и Квалификация участника конкурса. В свою очередь, критерий квалификация участника конкурса делится на два подкритерия:

1) Наличие у участника конкурса опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса;

2) Наличие у участника конкурса специалистов определенного уровня квалификации.

Порядок оценки подкритерия «Опыт работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса» Заказчиком раскрыт в разделе III, следующим образом:

«...**Предмет оценки** – наличие у участника конкурса опыта по успешному выполнению сопоставимых по характеру и объему с предметом конкурса работ (далее – договор (контракт)).

Под сопоставимыми по характеру и объему предмету конкурса работами для оценки по данному показателю понимаются, работы (услуги) по выполнению проектно-изыскательских работ по объектам: «Капитальный ремонт сетей водопровода», с ценой контракта не менее 20 % от начальной (максимальной) цены контракта, указанной в настоящей конкурсной документации, выполненные в период за последние три года по дате вскрытия конвертов по настоящему конкурсу.

Информация о наличии у участника опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса предоставляется участником закупки в соответствии с Таблицей 1 «Наличие у участника конкурса опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса» Формы № 4 Раздела II Конкурсной документации.

Баллы присваиваются только за документально подтвержденное наличие опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса.

**В случае предоставления договоров со стоимостью услуг в иностранной валюте,**

**участнику необходимо предоставить справку о конвертации в рубли по курсу Центрального банка РФ на момент заключения договоров.**

**Документами, подтверждающими наличие опыта работ сопоставимого с предметом договора являются:**

1. копии заключенных и исполненных договоров (контрактов) на выполнение работ сопоставимых по характеру и объему с предметом конкурса, со всеми приложениями и изменениями;
2. копии актов приемки выполненных работ, подписанных обеими сторонами, на полную сумму выполнения работ, указанную в договоре (контракте);
3. копии отзывов заказчиков, предоставленных по объектам, в отношении которых представлены документы заявки по показателю «Наличие у участника конкурса опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса».

Предельно необходимое максимальное значение для показателя «Наличие у участника конкурса опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса ( $K_{пред}$ ) равно 5 контрактам, договорам сопоставимого характера и объема.

**Предложение участника конкурса по данному показателю оценки считается не подтвержденным в случае несоответствия предоставляемой информации и документов требованиям настоящего пункта, в том числе, в случае:**

- отсутствия копий надлежаще исполненных договоров (контрактов) на выполнение работ сопоставимых по характеру и объему предмету настоящего конкурса со всеми приложениями и изменениями;
- несоответствия предмета договоров (контрактов) предмету конкурса;
- период исполнения договоров (контрактов) не соответствует требуемому периоду за последние три года по дате вскрытия конвертов по настоящему конкурсу;
- отсутствия в представленных копиях договоров (контрактов) приложений являющихся неотъемлемой частью договоров (контрактов) и/или актов приемки выполненных работ, подписанных обеими сторонами, на полную сумму выполнения работ, указанную в договоре (контракте).
- отсутствия копий отзывов заказчиков, предоставленных по объектам проектно-изыскательских работ, в отношении которых представлены документы заявки по показателю «Наличие у участника конкурса опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса»

При отсутствии копий надлежаще исполненных договоров (контрактов) на выполнение работ сопоставимых по характеру и объему предмету настоящего конкурса со всеми приложениями и изменениями, актов приемки оказанных услуг (выполненных работ), являющихся неотъемлемой частью договоров (контрактов) заявке присваивается 0 баллов.

Непредоставление вышеперечисленных документов не является основанием для отказа в допуске участника к участию в конкурсе.

Информация, которая не соответствует требованиям настоящего пункта или, исходя из её содержания, невозможно определить соответствие установленным требованиям, или в случае невозможности прочтения текста копий документов, предоставляемых участником настоящего конкурса, не учитывается в оценке заявок участников.

Копией документа является документ, полностью воспроизводящий информацию подлинного документа и все его внешние признаки или часть их (то есть содержащий полные копии всех страниц документа, включая приложения)...

Изучением оригиналов заявок на участие в Конкурсе, представленных Заказчиком и протокола № 148/1 рассмотрения и оценки заявок, Комиссией Управления установлено, что в составе заявки Заявитель представил сведения о квалификации участника открытого конкурса, с указанием в таблице 1 «Наличие у участника конкурса опыта работ сопоставимого по характеру и объему с предметом конкурса» сведений о 5 контрактах, которые, согласно протоколу №148/1, были не засчитаны по причине отсутствия в представленных копиях договоров (контрактов) приложений к ним, в том числе технических заданий, которые являются неотъемлемой частью договоров (контрактов).

Изучением содержания представленных Заявителем в составе заявки контрактов установлено, что техническое задание не являлось приложениями к какому – либо контракту, в связи с чем, техническое задание не может являться неотъемлемой частью контракта.

Из изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что Заказчиком неправомерно не учтены контракты, представленные Заявителем в составе заявки, тем самым, недопущены и, фактически, устранены конкурентные отношения между участниками Конкурса, что непосредственно могло (может) повлиять на результаты определения победителя.

Комиссией Управления изучен довод Заявителя о нарушении порядка оценки подкритерия «Наличие у участника конкурса специалистов определенного уровня квалификации». Установлено, что такой порядок Заказчиком раскрыт в разделе III, следующим образом:

**«...Предмет оценки – количество специалистов, работающих в штате организации участника или по срочному трудовому договору, у участника конкурса (далее – специалисты).**

Специалистами, являющимися предметом оценки по данному показателю, понимаются инженеры-проектировщики, инженеры проектно-сметной документации, главный инженер проекта, работающие в штате организации участника или по срочному трудовому договору у участника конкурса.

Информация о наличии у участника специалистов определенного уровня квалификации предоставляется участником закупки в соответствии с Таблицей 2 «Наличие у участника конкурса специалистов определенного уровня квалификации» Формы № 4 Раздела II Конкурсной документации.

Баллы присваиваются только за документально подтвержденное наличие у участника конкурса специалистов.

**Документами, подтверждающими наличие специалистов являются в совокупности:**

1. Копия штатного расписания, заверенного надлежащим образом по настоящее время (на дату подачи заявки)
2. Копии приказов (распоряжений) о приеме на работу совместно с копиями трудовых договоров, подтверждающие трудовые отношения специалистов с участником конкурса с отметкой работодателя о работе специалистов в организации у участника конкурса в настоящее время (на дату подачи заявки).
3. Копии дипломов о высшем образовании.
4. При предоставлении документов, требующих согласия работников на обработку и предоставление персональных данных, участник закупки обязан предоставить подтверждение согласия работников на обработку персональных данных, на их предоставление Заказчику (данные документы формируются в свободной форме и должны содержать согласие работников на передачу Заказчику информации об их персональных данных). Решение о предоставлении данных документов участник закупки принимает самостоятельно и несет ответственность за соблюдение требований законодательства о персональных данных.

Предельно необходимое максимальное значение для показателя «Наличие у участника конкурса специалистов определенного уровня квалификации» ( $K_{пред}$ ) равно 10 специалистам, работающим в штате организации участника или по срочному трудовому договору, у участника конкурса.

**Наличие у участника конкурса специалистов считается не подтвержденным, в случаях:**

- отсутствия копии штатного расписания с отметкой о наличии специалистов в организации у участника конкурса в настоящее время (на дату подачи заявки);
- Отсутствие на копии штатного расписания отметки о наличии специалистов в организации у участника конкурса в настоящее время (на дату подачи заявки)
- отсутствия копий приказов (распоряжений) о приеме на работу совместно с копиями трудовых договоров, подтверждающих трудовые отношения специалистов с участником конкурса;
- отсутствие на копиях приказов (распоряжений) о приеме на работу и копиях трудовых договоров отметок работодателя, подтверждающих трудовые отношения специалистов с участником конкурса на дату подачи заявки;
- отсутствие копий дипломов;
- отсутствие документов, подтверждающих согласие работников на обработку персональных данных, на их предоставление Заказчику.

При отсутствии у участника конкурса специалистов и подтверждающих

документов заявке по данному показателю присваивается 0 баллов.

Непредставление вышеперечисленных документов не является основанием для отказа в допуске участника к участию в конкурсе.

Информация, которая не соответствует требованиям настоящего пункта или, исходя из её содержания, невозможно определить соответствие установленным требованиям, или в случае невозможности прочтения текста копий документов, предоставляемых участником настоящего конкурса, не учитывается в оценке заявок участников.

Копией документа является документ, полностью воспроизводящий информацию подлинного документа и все его внешние признаки или часть их (то есть содержащий полные копии всех страниц документа, включая приложения)...

Изучением оригиналов заявок на участие в Конкурсе, представленных Заказчиком и протокола № 148/1 рассмотрения и оценки заявок, Комиссией Управления установлено, что в составе заявки Заявитель представил сведения о квалификации участника открытого конкурса, с указанием в таблице 2 «Наличие у участника конкурса специалистов определенного уровня квалификации» информацию о 10 специалистах, которые не засчитаны на основании того, что, в соответствии с разделом III конкурсной документации под специалистами, являющимися предметом оценки по данному показателю, понимаются инженеры-проектировщики, инженеры проектно-сметной документации, главный инженер проекта, работающие в штате организации участника или по срочному трудовому договору у участника конкурса, а Заявителем предложены Инженеры.

Таким образом установлено, что Заявитель в составе заявки предложил специалистов с названием занимаемой должности «инженер», что противоречит требованиям конкурсной документации.

Таким образом Комиссия Управления приходит к выводу, что Заказчиком правомерно, в соответствии с установленным порядком, оценена заявка Заявителя по подкритерию «Наличие у участника конкурса специалистов определенного уровня квалификации».

Дополнительно Комиссией Управления установлено, что 19.10.2016 года Заказчиком, на основании Протокола № 148/1 от 13 октября 2016 года, размещенного в этот же день в Информационной системе, заключен контракт №51ПИР-ОК (далее – Контракт) по результатам проведения Конкурса.

Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов было направлено в адрес Заказчика Управлением 18 октября 2016 года в 18 часов 06 минут, то есть с 18 часов 07 минут 18 октября 2016 года какие – либо действия по организации, проведению торгов и заключению контракта должны быть приостановлены.

В соответствии с требованиями части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Согласно части 19 Закона о защите конкуренции, в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Так, Комиссией Управления при изучении представленного контракта установлено, что Заказчиком в нарушение части 18 и 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, после момента введения антимонопольным органом законного ограничения на приостановление Конкурса до рассмотрения жалобы по существу, заключен Контракт.

Закон о защите конкуренции, имея в своем составе нормы (часть 18, 19 статьи 18.1), которые устанавливают запрет на заключение договора после направления антимонопольным органом соответствующего уведомления, является специальной нормой права по отношению к иным общим нормативно – правовым актам в сфере закупок.

Заказчик при осуществлении процедур закупок, помимо общих порядков и правил, например, установленных нормативно – правовыми актами города Севастополя, обязан руководствоваться и специальными нормами. Следовательно порядок организации и проведения торгов и порядок заключения договоров по результатам торгов для Заказчика установлен среди прочего и частями 18 и 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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.

Из выявленных нарушений Комиссия Управления приходит к выводу о том, что Заказчик не учитывая Договора, предложенные Заявителем в качестве подтверждения своей квалификации, создал условия, при которых устранены конкурентные отношения.

Конкуренцией, в соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренция, признается 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.

Неправильная оценка Заказчиком заявки Заявителя привела к ситуации при которой участник конкурса, признанный победителем, получил безоговорочное преимущество, а также стал участником закупки, проведенной в нарушение закона. Устранение соперничества между хозяйствующими субъектами на

конкретном товарном рынке, фактически, произошло из-за неправомерных действий Заказчика, что создаёт предпосылки для монополизации такого рынка.

Аналогично изложенному, действия Заказчика, направленные на заключение контракта по результатам Конкурса, в нарушение требований Закона о защите конкуренции фактически направлены против прав участников закупки и иных заинтересованных лиц, создали условия, при которых права и обязательства по Государственному контракту №51ПИР-ОК по результатам проведения Конкурса у соответствующего участника возникли неконкурентным путем, в силу нарушений, допущенных Заказчиком при рассмотрении и оценке заявок участников.

Комиссия Управления приходит к выводу о том, что установленные нарушения в действиях Заказчика и заключение контракта, несмотря на наложенные ограничения на Конкурс Уведомлением Управления, может быть направлено на создание преимуществ участнику, с которым он заключен, т.е. действий устраняющих конкурентные отношения.

Вместе с тем, как указывалось выше, заключение Контракта Заказчиком произведено в нарушение Закона о защите конкуренции, что также, по мнению Комиссии, относится к действиям, которые устраняют, ограничивают и не допускают конкуренцию, так как, последствия таких действий имеют признаки ограничения конкуренции, а также лишают участника, иных заинтересованных лиц права на обжалование действий Заказчика, документации.

Комиссия Управления приходит к выводу, что действия Заказчика, создали (могут создать) условия для ограничения, недопущения или устранения конкуренции, перечень признаков которых определен пунктом 17 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

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 и частей 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в нарушении Заказчиком порядка организации и проведения торгов и порядка заключения договоров по результатам торгов, которые привели (могут привести) к ограничению, устранению или недопущению конкуренции при проведении Конкурса.

Помимо изложенного, согласно ч. 1 ст. 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным Законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В соответствии с п. 2 ст. 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.



В силу ст. 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

При таких обстоятельствах, контракт №51ПИР-ОК от 19 октября 2016 года, заключенный по результатам проведения Конкурса, проведенного с нарушениями порядка его проведения и с нарушением специального порядка заключения контракта по результатам торгов, установленного частями 18 и 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не соответствует требованиям закона, в связи с чем, является недействительным в силу ничтожности.

О ничтожности Контракта также свидетельствует специальная норма (часть 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции), которая гласит, что договор, заключенный с нарушением требования, установленного пунктом 19 статьи 18.1, является ничтожным.

На основании изложенного, исследовав представленные материалы, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления,

### **РЕШИЛА:**

- 1. Признать жалобу** Общества с ограниченной ответственностью «Красный 6» на действия Государственного казенного учреждения города Севастополя «Управление по эксплуатации объектов городского хозяйства при проведении открытого конкурса на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт сетей водопровода по ул. Хрусталева - пр-т Генерала Острякова Ду-200мм, L-600м» (извещение № 218 от 30 сентября 2016 года), обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17, частей 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, выразившееся в осуществлении Заказчиком действий, которые привели (могут привести) к ограничению, устранению или недопущению конкуренции при проведении Конкурса.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для решения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика, допустивших выявленное нарушение, к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.9, части 5 статьи 19.8 и части 10 статьи 7.32.4 КоАП.

### **ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 08/2635-16**

**по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном**

**статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года**

**№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»**

03 ноября 2016 года

г. Севастополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

«...»

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 03 ноября 2016 года по делу № 08/2635-16 по результатам рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «Красный б» на действия Государственного казенного учреждения города Севастополя «Управление по эксплуатации объектов городского хозяйства при проведении открытого конкурса на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт сетей водопровода по ул. Хрусталева - пр-т Генерала Острякова Ду-200мм, L-600м» (извещение № 218 от 30 сентября 2016 года) (далее – Конкурс),

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

Государственному казенному учреждению города Севастополя «Управление по эксплуатации объектов городского хозяйства»:

1. устранить нарушение порядка заключения договоров по результатам проведения Конкурса путем применения мер, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации и с учетом Решения по делу №08/2635-16 от 03.11.2016 года.
2. устранить нарушение порядка рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе путем:
  - отмены протокола №148/1 от 13.10.2016 года рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе.
  - возвращения процедуры определения поставщика (подрядчика) путем проведения Конкурса, на стадию рассмотрения и оценки заявок.
3. об исполнении настоящего предписания сообщить в Управление в течение 5 рабочих дней с момента получения настоящего предписания с приложением документов, подтверждающих его исполнение

Настоящее предписание может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.