

Решение
по делу № 03-03/120-11

01 сентября 2011 года

г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 07.09.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России, антимонопольный орган) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России Балабаев С.А., члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Ярославского УФАС России Гаев М.В., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Ярославского УФАС России Завьялов М.Ф., с участием:

- от хозяйствующего субъекта ООО «Радострой» <...>, представителя по доверенности;
- от хозяйствующего субъекта Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ярославский государственный педагогический университет им. К.Д. Ушинского» <...>, представителей по соответствующим доверенностям,

рассмотрев 01 сентября 2011 года дело № 03-03/120-11 о нарушении Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Ярославский государственный педагогический университет им. К.Д. Ушинского» пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России (далее - антимонопольный орган) поступило заявление хозяйствующего субъекта ООО «Радострой», вх. № 7453 от 08.08.2011 года, на действия заказчика – Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ярославский государственный педагогический университет им. К.Д. Ушинского» (далее – Заказчик, ФГБОУ ВПО «Ярославский государственный педагогический университет им. К.Д. Ушинского»), Единой конкурсной комиссии, сформированной заказчиком в составе: <...> при проведении конкурса на право заключения контракта на «Выполнение проектно-исследовательских работ по проектированию объекта «Строительство Центра трансферта технологий, разработки инновационных и импортозамещающих лекарственных средств и подготовки кадров для фармацевтической промышленности на базе Ярославского государственного педагогического университета им. К.Д. Ушинского» (далее - Конкурс), а именно, процедуры оценки и сопоставления соответствующих заявок в рамках указанного конкурса, результаты которой отражены в Протоколе № 0371100006911000107-3 от 20.07.2011, нарушающие антимонопольное законодательство.

Представитель заказчика нарушение антимонопольного законодательства не признал, пояснив, что указанный конкурс проведен в полном соответствии с нормативно установленной процедурой. Изложил свою позицию в соответствующем письме № 01/1089 от 01.09.2011 (имеется в материалах дела).

Принимая решение о нарушении государственным заказчиком – ФГБОУ ВПО «Ярославский государственный педагогический университет им. К.Д. Ушинского» пункта 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган исходит из следующего.

Протоколом № 0371100006911000107-3 от 20.07.2011 (далее - Протокол) оценки и сопоставления заявок на участие в открытом Конкурсе Единой комиссией по итогам процедуры оценки и сопоставления заявок принято решение о присвоении заявке № 4 участника конкурса - хозяйствующего субъекта ООО «ДжиЭксПи инжиниринг» первого номера, заявке № 3 участника конкурса - хозяйствующего субъекта ООО «Радострой» присвоен второй номер.

При этом заявка № 4 по подкритерию: «наличие у участника конкурса опыта выполнения работ аналогичных предмету контракта, за последние 3 года» получила следующие оценки членов Единой конкурсной комиссии: 25, 22, 24 балла (при максимуме 25 баллов); заявка № 3 – 13,13,14 баллов. Существенная разница в оценке членами Единой конкурсной комиссии соответствующих сведений в составе заявок участников конкурса по указанному подкритерию обеспечила победу заявке хозяйствующего субъекта ООО «ДжиЭксПи инжиниринг».

Протокол, а также приложения к нему, отражающие результаты процедуры оценки членов Единой комиссии, утвержден единоличным исполнительным органом заказчика - ректором 21.08.2011.

По итогам указанной процедуры заключен государственный контракт.

В соответствии с положениями Конкурсной документации оценка заявок участников Конкурса осуществляется с использованием, в том числе, следующего критерия: квалификация участника конкурса. Указанный критерий качества работ конкретизируется двумя подкритериями, в том числе, «наличие у участника конкурса опыта выполнения работ аналогичных предмету контракта, за последние 3 года». Причем при оценке по данному показателю анализируются сведения, представленные участником размещения заказа о его опыте выполнения работ аналогичных (эквивалентных) предмету контракта за последние 3 года. В соответствии с Конкурсной документацией при оценке по указанному показателю в качестве аналогичных (эквивалентных) **считаются объекты, на которых реализованы технологические процессы аналогичные (эквивалентные) технологическим процессам, указанным в Техническом задании конкурса и получившие (классифицированные, имеющие) лицензии, свидетельства и иные документы, подтверждающие соответствие созданных лабораторий, производств и реализованных в них технологических процессов требованиям стандартов по разработке и изготовлению лекарственных средств.**

Таким образом, учитывая вышеизложенные положения конкурсной документации, для оценки соответствующих сведений в составе конкурсной заявки в соответствии с указанным подкритерием членам конкурсной комиссии необходимо учитывать в совокупности следующие сведения:

- наличие объектов, на которых участником конкурса реализованы технологические процессы, аналогичные (эквивалентные) технологическим процессам, указанным в Техническом задании Конкурса;

- наличие лицензий, свидетельств и иных документов, подтверждающих соответствие созданных лабораторий, производств и реализованных в них технологических процессов требованиям соответствующих стандартов.

Вместе с тем участник конкурса, хозяйствующий субъект ООО «ДжиЭксПи инжиниринг» в составе конкурсной заявки по такому показателю как наличие у участника конкурса опыта выполнения работ аналогичных предмету контракта, за последние 3 года (пункт 2.2 заявки «Предложения о качестве работ и условиях исполнения контракта») представил, в том числе следующие сведения:

«Наше предприятие имеет опыт выполнения работ аналогичных предмету контракта. Предприятие создано в 2010 году ЗАО «ХимРар Венчурс», являющегося членом некоммерческого партнерства Центра Высоких технологий (НП ЦВТ) ХимРАР, для оптимизации компетенций и опыта, накопленного за годы работы по проектированию и строительству производственных и лабораторных помещений компаний - членов партнерства. За последние годы были созданы «чистые комнаты» для производственных и лабораторных помещений по стандартам GMP, химические, биологические и фармацевтические лаборатории «под ключ» по стандартам GLP, включая ремонт помещений, подвод канализации, водоснабжения... **Спроектированные и построенные помещения НП ЦВТ «ХимРар»** отвечают требованиям соответствующих стандартов и получили разрешения и лицензии...». Анализ приведенных сведений однозначно свидетельствует о наличии необходимого опыта не у непосредственного участника конкурса, а у иного хозяйствующего субъекта, аффилированного с участником конкурса.

Порядок организации и проведения торгов регламентирован нормами Гражданского кодекса Российской Федерации (статьи 447, 448).

Кроме того, при размещении заказов на поставки товаров для государственных нужд путем проведения торгов подлежат применению также нормы Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Согласно статье 28 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения государственного контракта **в соответствии с критериями** и в порядке, которые установлены конкурсной документацией (часть 2). 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 конкурсной документации.

Конкурсная комиссия при проведении процедуры оценки и сопоставления заявок в отношении заявки № 4 по существу не последовала содержанию указанного подкритерия, которое четко и однозначно определено конкурсной документацией, по сути, приняв во внимание опыт не участника конкурса, а иного хозяйствующего субъекта, лица аффилированного с участником

конкурса. По смыслу Закона о размещении заказов заказчик не лишен права отдать определенные предпочтения тому или иному критерию. Однако он должен окончательно определиться по таким предпочтениям на стадии разработки (утверждения) конкурсной документации, точно отразив в ней содержание критерия и порядок его оценки. Указанное нарушение порядка оценки позволило получить заявке хозяйствующего субъекта ООО «ДжиЭксПи инжиниринг» по указанному критерию необоснованно повышенную оценку, что в итоге сказалось на результатах Конкурса. Победителем Конкурса была признана заявка хозяйствующего субъекта ООО «ДжиЭксПи инжиниринг».

Согласно пункту 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства и указанные нормативные положения действия Заказчика, объективно выраженные в решении Единой конкурсной комиссии в рамках процедуры оценки и сопоставления заявок, выразившиеся в:

- нарушение порядка оценки (не в соответствии с утвержденным конкурсной документацией критерием (подкритерием) в отношении заявки № 4) и, соответственно, порядка определения победителя;

- утверждение итогового Протокола, в котором отражены результаты процедуры оценки и сопоставления заявок, которые отразились на результатах Конкурса нарушают пункт 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Принимая во внимание факт заключения Заказчиком государственного контракта с победителем Конкурса хозяйствующим субъектом ООО «ДжиЭксПи инжиниринг» и положения части 4 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» (нарушение правил, установленных указанной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа), антимонопольный орган предписание в адрес Заказчика не выдает.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать хозяйствующий субъект Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Ярославский государственный педагогический университет им. К.Д. Ушинского», нарушившим пункт 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В рамках реализации своих полномочий обратиться в суд с соответствующим иском.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

С.А. Балабаев

Члены Комиссии

М.В. Гаев

М.Ф.Завьялов