

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «13» апреля 2016 года г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено «18» апреля 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа № 01 от 12.01.2016 г. в составе:

Председатель комиссии:

<...> – <...>

Члены комиссии:

<...> – <...>

<...> – <...>

в присутствии представителя Заказчика – Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал» (далее – Заказчик) <...> – <...> и <...> – <...>

в отсутствие представителя ООО «Техномет» (далее – Заявитель), уведомленного надлежащим образом, о чем свидетельствуют материалы обращения,

рассмотрев жалобу ООО «Техномет» (вх. от 05.04.2016 № 614-ж),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, при проведении открытого конкурса по капитальному ремонту участка самотечного коллектора от КК-У2/80 до КК-У1П/26 по ул. Менделеева, извещение № 31603446843.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. от 07.04.2016 № 02/МО-1850). Рассмотрение жалобы назначено на 13.04.2016 г.

Как следует из содержания жалобы, Заявитель хотел принять участие в закупке, однако в документации о закупке установлены требования, которые препятствуют участию в закупке, а именно наличие у участника лицензии на осуществление маркшейдерских работ, а также требование о предоставлении обеспечения исполнения договора только в виде оплаты 10 % стоимости на счет Заказчика.

На основании изложенного, Заявитель просит:

- 1) Провести внеплановую проверку в отношении Заказчика;
- 2) Признать в действиях Заказчика нарушение Закона о защите конкуренции;
- 3) Выдать обязательное для исполнения предписание.

*Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав представителя заявителя, Комиссия пришла к следующим выводам.*

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал», утвержденным приказом директора Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал» от 05.07.2012 № 338 (далее — Положение о закупках), разработанного в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

22.03.2016г. на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) Заказчиком опубликовано извещение № 31603446843 о проведении открытого конкурса по капитальному ремонту участка самотечного коллектора от КК-У2/80 до КК-У1П/26 по ул. Менделеева.

Пунктом 10 информационной карты, установлено требование о наличии лицензии на производство маркшейдерских работ, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Заявитель считает, что установление в документации о закупке требования о наличии лицензии на производство маркшейдерских работ, является не правомерным, так как необходимость привлечения хозяйствующего субъекта с наличием лицензии на производство маркшейдерских работ к ремонту канализационных, водопроводных и иных систем не находящихся в горных местностях и не являющимися подземными сооружениями, ничем необусловлена.

В ходе рассмотрения жалобы, а также в письменном возражении Заказчик пояснил, что данное требование обосновано тем, что проведение работ предусмотрено на подземном инженерном сооружении «Самотечный коллектор диаметром 1000 мм.», который находится на глубине 5,0-5,5 м. и эксплуатируется более 45 лет. При проведении работ предусмотрен метод протаскивания модулей из полимерных труб в существующую железобетонную трубу диаметром 1000 мм., **без остановки сточных вод**, где велика вероятность просадок и смещений некоторых участков. Поэтому во время производства работ, подрядной организации необходимо вести непрерывный контроль пространственного положения всех участков, определять места сооружений, изгибов и других геометрических параметров, как существующего коллектора, так и вновь монтируемой трубе. Пространственное положение и

геометрические измерения подземных сооружений имеет право производить маркшейдер – специалист, работа которого направлена на проведение планирования и контроля качества выполнения строительства, реконструкции (капитального ремонта) подземных сооружений. Контроль качества предусматривает проведение соответствующих замеров, а также выполнение телеинспекции внутренней поверхности проложенного трубопровода. Маркшейдер должен владеть специальными знаниями и навыками, которые необходимы для обеспечения качественного и пооперационного контроля при выполнении данных видов работ.

В ходе рассмотрения жалобы по существу, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что Заказчиком в адрес Заявителя был направлен ответ на запрос разъяснений по документации о закупке от 22.03.2016 №14-17-36.

Согласно пункта 3.27 свода правил «Железобетонные конструкции подземных сооружений и коммуникаций», утвержденных приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 26.12.2014 № 914/пр, подземными инженерными сооружениями являются сооружения, размещенные в подземном пространстве и включающие в себя: коммуникационные коллекторы, трубопроводы, станции, бойлерные, вентиляционные, калориферные шахты и камеры, колодцы, защитные сооружения гражданской обороны, а также связанные с ними надземные сооружения, в том числе трансформаторные подстанции, центральные тепловые пункты, ремонтно-эксплуатационные комплексы и постройки, диспетчерские пункты.

В соответствии с пунктом 3 Положения о лицензировании производства маркшейдерских работ, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.03.2012 № 257 лицензируемая деятельность включает в себя выполнение следующих работ и услуг:

а) пространственно-геометрические измерения горных разработок **и подземных сооружений, определение их параметров, местоположения и соответствия проектной документации;**

б) наблюдение за состоянием горных отводов и обоснование их границ;

в) ведение горной графической документации;

г) учет и обоснование объемов горных разработок;

д) определение опасных зон горных разработок, а также мер по охране горных разработок, зданий, сооружений и природных объектов от воздействия работ, связанных с использованием недр, проектирование маркшейдерских работ.

Таким образом, коллектор относится к подземному сооружению, а требование Заказчика, установленное в документации о закупке, о наличии лицензии на производство маркшейдерских работ является обоснованным, так как деятельность вышеупомянутой лицензии распространяется на проведение пространственно-геометрических измерений подземных сооружений.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что установление Заказчиком в документации о закупке требования о наличии лицензии на производство маркшейдерских работ не является основанием, которое препятствовало и/или могло бы препятствовать участию в закупке потенциальных участников, в том числе Заявителя.

В соответствии с пунктом 20 информационной карты документации о закупке, участник закупки представляет заказчику обеспечение исполнения контракта путем перечисления денежных средств на его счет.

Заявитель ссылается на то, что установление данного требования также является неправомерным.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 10.7. раздела 10 Положения о закупке, Заказчик вправе установить в документации о торгах, извещении запроса котировок требование о предоставлении участником закупки обеспечения исполнения договора.

В соответствии с пунктом 10.8. раздела 10 Положения о закупках, обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией **или передачи Заказчику в залог денежных средств, в том числе вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения договора, предусмотренном документацией о торгах, извещением запроса котировок.**

В соответствии с подпунктом 16 пункта 5.6., в конкурсной документации указываются сведения о размере обеспечения договора, срок и порядок его предоставления, если Заказчиком принято решение о необходимости предоставления такого обеспечения.

Таким образом, требование, установленное Заказчиком в документации о закупке, о предоставлении обеспечения исполнения договора путем перечисления денежных средств на счет Заказчика, не является нарушением Закона о закупках и Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

В соответствии с пунктом 9.2. документации о закупке, оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются закупочной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями, указанными в Информационной карте настоящей конкурсной документации, в порядке, установленном Положением о закупке товаров, работ, услуг МУП г. Нижневартовска «Горводоканал».

Пунктом 18 информационной карты, документации о закупке установлено, что в целях выявления лучших условий исполнения договора комиссия осуществит оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных участниками размещения заказа, признанными участниками конкурса, в соответствии с критериями оценки в порядке их ранжирования:

- 1) Цена договора.
- 2) Опыт проведения подобных работ, квалификация участника.
- 3) Качество выполняемых работ.
- 4) Выполнение работ в установленные сроки.
- 5) Гарантийный срок на выполненные работы.

Победителем конкурса будет признан участник конкурса, заявке которого в результате оценки и сопоставления заявок, будет присвоен первый номер

**Деловая репутация участника конкурса:**

- количество положительных отзывов о качестве выполнения строительно-монтажных работ за последние три года;

**Опыт выполнения аналогичных работ участником размещения заказа** (в качестве подтверждения опыта выполнения аналогичных работ участником размещения заказа предоставляются копии актов сдачи-приемки выполненных работ).

Однако, как установлено Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России указанные критерии не содержат положений, определяющих, каким образом происходит ранжирование баллов внутри оцениваемых показателей и на каком основании происходит присвоение максимального и минимального количества баллов, а также баллов в установленных диапазонах.

Соответственно, отсутствие порядка оценки и сопоставления заявок допускает возможность произвольного присвоения членами комиссии одинаковых баллов за разные предложения участников конкурса.

Вышеуказанное, свидетельствует о нарушении со стороны Заказчика пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в соответствии с которой в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Отсутствие порядка оценки и сопоставления заявок также противоречит целям Закона о закупках, поскольку объявление публичной процедуры, когда участникам закупки неизвестен порядок при котором та или иная заявка участника признается победителем закупочной процедуры, препятствует развитию добросовестной конкуренции и способствует ограничению возможности участия юридических и физических лиц в закупке, создает условия злоупотребления со стороны организатора торгов, комиссии.

Сложившаяся судебная практика по данному вопросу также отражает позицию антимонопольного органа, а именно в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.02.2014 №3323/13 где указано, что отсутствие в действующем законодательстве требования установления в конкурсной документации порядка расчета баллов и значимости критериев оценки заявок участников, не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться организаторами торгов. Отсутствие названных критериев и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на субъективном усмотрении организатора торгов (его конкурсной или аукционной комиссии).

Критерии начисления баллов, а также вес (ценность) в баллах каждой разновидности документов являются необходимыми для участников квалификационного отбора, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности торгов, в том числе при определении победителя, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов закупок при подведении их итогов.

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, действия Организатора торгов, выразившиеся в не установлении в извещении и в конкурсной документации порядка определения победителя нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку способствует ограничению возможности участия юридических и физических лиц в закупке.

На основании выявленных нарушений, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5.13.4. раздела 5 Положения о закупке, договор с победителем конкурса может быть заключен не ранее чем через пять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 11.2 раздела 11 документации о закупке, установлено, что договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с итоговым протоколом конкурса заключается такой договор (далее в данном разделе – участник закупки, обязанный заключить договор) должен быть заключен Заказчиком не позднее двадцати дней со дня подписания итогового протокола. Участник, обязанный заключить договор, **в течение десяти дней со дня получения итогового протокола и проекта договора обязан предоставить Заказчику подписанный договор.**

В соответствии с пунктом 6.12.3. раздела 6 Положения о закупке договор с победителем Аукциона может быть заключен не ранее чем через пять дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения Аукциона.

В соответствии с пунктом 5.13.4. раздела 5 Положения о закупке, договор с победителем конкурса может быть заключен не ранее чем через пять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 7.10 раздела 7 Положения о закупке договор может быть заключен не ранее чем через три дня со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

В соответствии с пунктом 7.1.19.1. раздела 7.1 Положения о закупке договор с победителем запроса предложений может быть заключен не ранее чем через три дня со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления предложений на участие в закупке.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Положение о закупках Заказчика не предусматривает минимального срока заключения договора по результатам осуществления закупки, регламентированно допускающего возможность обжалования в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг. В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет». При этом в части 18, части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что 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.

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. В связи с чем, исходя из содержания части 1, части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке должно соответствовать положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, и должно содержать требования к закупке, в том числе, порядок заключения договоров, который должен обеспечивать участникам закупки возможность реализации их права на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Положение о закупках должно соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках и Законом о защите конкуренции, в соответствии с которыми порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган в процедуре, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, заказчики обязаны устанавливать в Положении о закупках сроки заключения договоров по результатам проведения закупочных процедур с соблюдением требований части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Аналогичный вывод содержится в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 по делу №309-КГ15-14384.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу жалобы ООО «Техномет» на действия Заказчика Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал», при проведении открытого конкурса по капитальному ремонту участка самотечного коллектора от КК-У2/80 до КК-У1П/26 по ул. Менделеева, извещение № 31603446843, необоснованной.

2. Признать в действиях Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал», выразившихся в не установлении в Положении о закупках минимального срока заключения договора по результатам осуществления закупки, нарушением части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Признать в действиях Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал», выразившихся в отсутствии установленного порядка оценки заявок, нарушение пункта 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Выдать Муниципальному унитарному предприятию города Нижневартовска «Горводоканал» обязательное для исполнения предписание.

**Примечание:** Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

18.04.2016 г.

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа № 01 от 12.01.2016г. в составе:

Председатель комиссии:

<...> – <...>

Члены комиссии:

<...> – <...>

<...> – <...>

на основании своего решения от 18.04.2016 года, вынесенного по жалобе ООО «Техномет» (вх. от 05.04.2016 № 614-ж), руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному унитарному предприятию города Нижневартовска «Горводоканал» в срок до 15.05.2016 г.:

1. Внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал», утвержденного приказом директора Муниципального унитарного предприятия города Нижневартовска «Горводоканал» от 05.07.2012 № 338, установив минимальные сроки заключения договора по результатам проведения закупочных процедур, с учетом сроков, установленных частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Отменить протоколы, составленные в ходе проведения закупки;
3. Вернуть поданные заявки участникам открытого конкурса по капитальному ремонту участка самотечного коллектора от КК-У2/80 до КК-У1П/26 по ул. Менделеева, извещение № 31603446843.;
4. Внести изменения в документацию о закупке, а именно установить порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
5. Продлить срок подачи заявок;
6. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре информацию об исполнении настоящего предписания в срок до «16» мая 2016 года с приложением подтверждающих документов.
7. Контроль за исполнением настоящего предписания возложить на государственного инспектора – <...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>