

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 24/05-18.1-2016

«15» марта 2016 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Стельмах С.В. – заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии

Наумовой В.В. – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Поляковой Ю.А. – начальника отдела контроля органов власти;

Ананьевой Г.Н. – главного специалиста-эксперта отдела ТЭК;

Гилевой И.С. – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;

при участии:

- <...> - представителя Муниципального предприятия г. Кемерово «Городское управление капитального строительства»» (доверенность № <...> от <...>),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Комплексмонтажстрой» и материалы жалобы № 24/05-18.1-2016,

УСТАНОВИЛА:

02.03.2016 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба общества с ограниченной ответственностью «Комплексмонтажстрой» (далее – ООО «Комплексмонтажстрой») (вх. № 793 э) на действия заказчика – Муниципального предприятия г. Кемерово «Городское управление капитального строительства» (далее – МП «ГорУКС») при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству дополнительного 2-х этажного блока начальной школы на 300 мест к Муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Средняя общеобразовательная школа № 34» по адресу: г. Кемерово, Рудничный район, пр. Шахтеров, д. 105, извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по адресу: <http://zakurki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) под № 31603307171 (далее – Закупка).

По мнению заявителя, конкурсная документация в части срока заключения договора с победителем, не соответствует требованиям действующего законодательства и влечет ущемление прав участников размещения заказов, препятствует им в реализации права на обжалование действий заказчика.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 09.03.2016 г. № 05/2095 рассмотрение жалобы № 24/05-18.1-2016 было назначено на 15.03.2016 года в 14 часов 40 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса МП «ГорУКС» и ООО «Комплексмонтажстрой».

15.03.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России от заказчика - МП «ГорУКС» поступил отзыв на жалобу ООО «Комплексмонтажстрой» (вх. № 969 э), касающийся спорных вопросов по данному открытому конкурсу, извещение № 31603307171.

В вышеназванном отзыве МП «ГорУКС» отметило, что доводы ООО «Комплексмонтажстрой» изложенные в жалобе, не основаны на нормах действующего законодательства Российской Федерации. Заявителем не представлено доказательств, чем именно и какие именно права ООО «Комплексмонтажстрой» нарушаются в связи с включением условия о сроке заключения договора в конкурсную документацию заказчика.

15.03.2016 г. на заседание Комиссии по рассмотрению жалобы № 24/05-18.1-2016 заявитель не явился. Ходатайство от заявителя, с просьбой о рассмотрении данной жалобы в его отсутствие в адрес Кемеровского УФАС России не поступало.

Поскольку уведомление о принятии жалобы к рассмотрению было направлено по адресу электронной почты заявителя, указанному в тексте заявления, Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 24/05-18.1-2016 в отсутствие заявителя.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 24/05-18.1-2016 15.03.2016 г. представитель заказчика поддержала доводы, ранее изложенные в отзыве на жалобу. Вместе с тем представитель МП «ГорУКС» на заседании Комиссии пояснила, что установление в конкурсной документации и положении о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ГорУКС» предельного срока заключения договора не нарушает требований Закона о защите конкуренции и Федерального

закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Минимальный и максимальный сроки заключения договора со дня размещения итогового протокола данными федеральными законами не регламентируются и не запрещаются.

Кроме того, представитель МП «ГорУКС» отметила, что заявитель жалобы не являлся участником закупки и своего предложения на участие в открытом конкурсе не подавал. Договор с победителем по рассматриваемой закупке не заключался. По мнению представителя заказчика, рассматриваемая жалоба является необоснованной.

Подробно доводы заказчика закупки изложены в отзыве на жалобу ООО «Комплексмонтажстрой» (вх. № 969 э от 15.03.2016).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 24/05-18.1-2016 и заслушав пояснения участвующих лиц, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Проведение открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству дополнительного 2-х этажного блока начальной школы на 300 мест к Муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Средняя общеобразовательная школа № 34» по адресу: г. Кемерово, Рудничный район, пр. Шахтеров, д. 105, назначено в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг МП «ГорУКС» на 2016 год, утвержденным директором МП «ГорУКС» 11.02.2016 г. и размещенным на Официальном сайте.

Директором МП «ГорУКС» 27.12.2013 г. утверждено Положение о единой комиссии по закупке товаров, работ, услуг МП «ГорУКС» в котором прописан порядок формирования единой комиссии, права и обязанности единой комиссии.

Приказом директора МП «ГорУКС» от 28.11.2014 г. № 64-П «О создании комиссии по размещению заказа» создана комиссия по размещению заказа при проведении МП «ГорУКС» процедур закупок для нужд вышеуказанного хозяйствующего субъекта (далее – Закупочная комиссия).

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП «ГорУКС», утвержденным директором МП «ГорУКС» 13.10.2015 г. (далее – Положение о закупках), которое разработано 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).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки путем проведения конкурса регулируются главой 6 Положения о закупках.

Документация об открытом конкурсе на право заключения договора на выполнение работ по строительству дополнительного 2-х этажного блока начальной школы на 300 мест к Муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Средняя общеобразовательная школа № 34» по адресу: г. Кемерово, Рудничный район, пр. Шахтеров, д. 105 разработана в соответствии с Положением о закупках и утверждена председателем комиссии по размещению заказов МП «ГорУКС» (далее – Документация).

11.02.2016 г. заказчиком - МП «ГорУКС» г. Кемерово на Официальном сайте было

размещено извещение № 31603307171 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству дополнительного 2-х этажного блока начальной школы на 300 мест к Муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Средняя общеобразовательная школа № 34».

В соответствии с извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- срок предоставления документации по закупке: с 12.02.2016 г. по 02.03.2016 г;
- дата и время начала и окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе: с 12.02.2016 г. 09:00 (время местное) по 03.03.2016 г. 08:00 (время местное);
- дата и время вскрытия конвертов с заявками участников закупки – 03.03.2016 в 08:00 (время местное);
- дата оценки и сопоставления заявок на участие (подведения итогов закупки) – 09.03.2016 г.

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 226 864 824, 00 руб.

В соответствии с протоколом от 03.03.2016 № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 31603307171 открытия доступа к заявкам на момент окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе (03.03.2016 г. 08:00) была подана 1 заявка. По результатам вскрытия конвертов с заявками установлено, что единственная заявка поступила от ООО «Строительное управление РСТ» с предложением о цене договора 226 860 000,00 руб.

Как следует из вышеуказанного протокола, в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе подана только одна заявка на участие в конкурсе, в соответствии с частью 7 статьи 21 Положения о закупках открытый конкурс признается несостоявшимся.

Согласно протоколу от 04.03.2016 № 2 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 31603307171 Закупочная комиссия приняла решение о допуске к участию в открытом конкурсе и признании в качестве участника данного конкурса ООО «Строительное управление РСТ». В рассматриваемом протоколе отмечено, что в соответствии с частью 8 статьи 22 Положения о закупках заказчик вправе заключить договор с единственным участником открытого конкурса, подавшим заявку.

На основании части 1 статьи 24 Положения о закупках договор может быть заключен в срок не более двадцати дней со дня размещения на Официальном сайте итогового протокола.

Частью 9 статьи 22 Положения о закупках определено, что договор может быть заключен в срок не более двадцати дней со дня размещения на Официальном сайте протокола, предусмотренного частью 2 настоящей статьи, или при проведении закрытого конкурса со дня подписания указанного протокола.

Аналогичное требование о предельном сроке заключения договора установлено в пункте 19 Документации.

Исходя из вышеназванных требований заказчика установленных в Положении о закупках и Документации, договор с победителем закупки должен быть заключен в срок от 0 до 20 дней со дня подведения итогов и определения победителя закупки.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

Законом о защите конкуренции и Законом о закупках не запрещается включение в Положение о закупках и конкурсную документацию условия о предельном сроке заключения договора с победителем торгов, установленном заказчиком закупки.

В ходе рассмотрения жалобы № 24/05-18.1-2016 Комиссия установила, что ООО «Комплексмонтажстрой» не подавало заявку на участие в открытом конкурсе (извещение № 31603307171), т.е. фактически не являлось участником рассматриваемой закупки. В связи с тем, что на участие в закупке была подана только одна заявка, данный открытый конкурс признан несостоявшимся, о чем указано в итоговом протоколе.

Комиссией установлено, что на момент рассмотрения жалобы № 24/05-18.1-2016 договор между заказчиком и единственным участником рассматриваемого открытого конкурса - ООО «Строительное управление РСТ», не заключен. Соответственно со стороны заказчика отсутствует ущемление прав и законных интересов заинтересованных лиц на обжалование действий заказчика.

Следует отметить, что возможность обращения с жалобой лица, не подавшего заявку на участие в закупках, по данному конкретному делу определяется наличием реального, а не мнимого нарушения или действительной угрозы правам и законным интересам заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения закупки. В связи с этим жалоба такого лица должна содержать фактическое обоснование возникновения у него прав обратиться в антимонопольный орган с такой жалобой за защитой конкретных нарушенных прав, поскольку круг таких лиц законодательно ограничен требованиями части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Вышеуказанное ограничение субъектного состава предполагает также наличие у подателя жалобы действительного, а не мнимого интереса и законных прав, подлежащих публичной (государственной) защите в порядке, предусмотренном Законом о защите конкуренции. Следовательно, поскольку ООО «Комплексмонтажстрой» не являлось участником и не имело правовых интересов в рамках рассматриваемой закупки, то нарушения прав и законных интересов ООО «Комплексмонтажстрой», в связи с включением условия о сроке заключения договора в Документацию, является мнимым.

Таким образом, вывод заявителя о том, что в части сроков заключения договора Документация, опубликованная заказчиком, не соответствует требованиям действующего законодательства, влечет ущемление прав участников размещения заказов, препятствует им реализации права на обжалование действий заказчика, не соответствует действительности.

Вместе с тем, Комиссия рекомендует заказчику МП «ГорУКС» внести изменения в соответствующие статьи Положения о закупках в части срока заключения договора с победителем закупки, а именно, заключать договор не ранее чем через десять дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения.

**Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции** 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 вышеизложенного **Комиссия, руководствуясь ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,**

#### Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Комплексмонтажстрой» на действия заказчика МП «ГорУКС» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по строительству дополнительного 2-х этажного блока начальной школы на 300 мест к Муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Средняя общеобразовательная школа № 34» по адресу: г. Кемерово, Рудничный район, пр. Шахтеров, д. 105 (извещение № 31603307171) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии:

С.В. Стельмах

Члены Комиссии:

В.В. Наумова

Ю.А. Полякова

Г.Н. Ананьева

И.С. Гилева

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.