

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-03пр/16-25

11 марта 2016 года

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «09» марта 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «11» марта 2016 года

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председателя комиссии: Н.А.Калитиной – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

членов комиссии: К.Ф.Ворониной – начальника отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Д. А. Мареха – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

в присутствии представителей:

от АО «Агентство Мурманнедвижимость» главный специалист юридического отдела <...> (по доверенности б-н от 01.03.2016);

от АО «Строительная компания «АСМ» представитель по доверенности <...> (доверенность № 1 от 8.03.2016);

в отсутствие представителей подателя жалобы — ООО «Белый дом», уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом.

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Белый дом» (далее по тексту — Податель жалобы, Общество) на действия организатора торгов АО «Агентство Мурманнедвижимость» (далее по тексту также — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора генерального подряда на строительство объекта: «Жилой многоквартирный четырнадцатизэтажный дом с многофункциональным комплексом, по проспекту Кольскому, в районе дома №10 в г. Мурманске», с благоустройством территории, внеплощадочными и внутриплощадочными инженерными сетями (теплоснабжение, водопровод, канализация, ливневая канализация, телефонизация и радификация), с расширением улицы Пономарева в Октябрьском административном округе города Мурманска, номер извещения: 31603227120 (далее по тексту — Конкурс).

УСТАНОВИЛА:

24.02.2016 Податель жалобы обратился в ФАС России с жалобой на действия Заказчика. Жалоба передана для рассмотрения в Мурманское УФАС России

(поступила 26.02.2016).

По мнению Подателя жалобы, Заказчик:

1) провел оценку заявок участников по подкритериям критерия № 4 - опыт строительства зданий и опыт строительства зданий в районах Крайнего Севера в нарушение Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках отдельными видами юридических лиц), а также порядка предусмотренного Закупочной документацией;

2) в нарушение статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установил в Положении о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд АО «Агентство Мурманнедвижимость» срок заключения договора «не ранее пяти дней» с момента определения победителя.

Комиссия Мурманского УФАС России, проанализировав доводы Общества, выслушав пояснения представителей Заказчика, победителя конкурса - АО «Строительная компания «АСМ», изучив представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

1. Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках отдельными видами юридических лиц, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, цитируемым 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.

В силу 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд АО «Агентство Мурманнедвижимость» (далее — Положение о закупках) утвержденным Советом директоров АО «Агентство Мурманнедвижимость» (протокол № 3 от 24.04.2014).

Пункт 11 тома 2 Закупочной документации содержит критерии оценки заявок предусмотренных Положением о закупке.

Заказчик включил в Закупочную документацию следующие критерии оценки заявок:

1. Цена договора,
2. Размер обеспечения исполнения договора
3. Срок выполнения работ,

4. Качество работ и квалификация участника конкурса, согласно подкритериям:
4.1. Опыт строительства мало- и многоэтажных жилых зданий (за последние 5 лет),
4.2. Опыт строительства мало- и многоэтажных жилых зданий в района Крайнего Севера (за последние 5 лет),

4.3. Наличие производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых ресурсов,

4.4. Квалификация работников участника.

Пунктом 11.1 тома 2 Закупочной документации установлено: «При оценке и сопоставлении конкурсных заявок по показателю «Опыт строительства мало- и многоэтажных жилых зданий», оценивается наличие опыта строительства многоэтажных жилых зданий в любом регионе Российской Федерации, при этом используется сравнительный метод: максимальный процент (балл) присваивается тому участнику, который представит наибольший (по сравнению с другими участниками закупки) перечень построенных за последние 5 лет мало- и многоэтажных зданий, мало- и многоэтажных жилых зданий, построенных в районах Крайнего Севера».

Аналогичный порядок оценки установлен в пунктах 11.2, 11.3 тома 2 Закупочной документации для критериев «Опыт строительства мало- и многоэтажных жилых зданий в районах Крайнего Севера» и «Наличие производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых ресурсов» соответственно.

Закупочная документация и Положение о Закупке не раскрывает порядка применения и содержание «сравнительного метода», а также сведений о том, как должна производиться оценка заявок участников, которые не предложили наибольший перечень построенных зданий.

Кроме того, в пункте 11.1 говорится о перечне зданий построенных в районах Крайнего Севера, хотя сам критерий относится к опыту строительства зданий на территории всей Российской Федерации. Согласно пояснениям представителей Заказчика эта часть фразы включена в пункт ошибочно.

Вместе с тем, согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках отдельными видами юридических лиц в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, а также то, что из документации невозможно определить, как применяется сравнительный метод и производится оценка предложений участников сделавших «второе» и «третье» предложение Комиссия Мурманского УФАС России приходит к выводу, что порядок оценки заявок носит субъективный характер и не позволяет выявить участника сделавшего лучшее предложение в связи с отсутствием установленной пропорциональной зависимости между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками сведениями по указанным критериям оценки.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Закупочной документации надлежащий порядок оценки заявок, нарушают пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках отдельными видами юридических лиц.

Указанная позиция поддерживается в решениях Федеральной антимонопольной

службы России № 223ФЗ-314/15 от 29.10.2015, а также № 223ФЗ-365/15 от 23.11.2015.

2) Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом) не допускаются.

В соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействий) организатора торгов допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (часть 4 цитируемой статьи). Со дня направления уведомления о поступлении жалобы и до рассмотрения жалобы по существу торги приостанавливаются, а в этот период организатор торгов не вправе заключать договор. Причем договор, заключенный с нарушением требования, установленного цитируемой статьей, является ничтожным (части 18, 19 цитируемой статьи).

Таким образом, в статье 18.1 Закона о защите конкуренции законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде запрета заключения договора в период обжалования.

Вместе с тем, в пункте 6.12.6 Положения о закупках Заказчика определяет, что по результатам проведения конкурса «...договор может быть заключен не ранее чем через пять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе».

При этом подведение итогов закупки состоялось 18.02.2016, договор заключен сторонами 25.02.2016. Как было указано выше, рассматриваемая жалоба была получена Мурманским УФАС России 26.02.2016, т. е. после заключения договора.

На основании изложенного Комиссия Мурманского УФАС России приходит к выводу, что сокращение Заказчиком срока, до истечения которого договор не может быть заключен, против установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срока, направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Позиция аналогичная изложенной выше поддерживается Верховным судом Российской Федерации в определении № 3099-КГ15-14384 от 02.02.2016.

Учитывая вышеизложенное, и руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Белый дом» на действия организатора торгов АО «Агентство Мурманнедвижимость» при проведении торгов на право заключения договора генерального подряда на строительство объекта: «Жилой многоквартирный четырнадцатипятиэтажный дом с многофункциональным комплексом, по проспекту Кольскому, в районе дома №10 в г. Мурманске», с благоустройством территории,

внеплощадочными и внутриплощадочными инженерными сетями (теплоснабжение, водопровод, канализация, ливневая канализация, телефонизация и радиофикация), с расширением улицы Пономарева в Октябрьском административном округе города Мурманска, номер извещения: 31603227120, признать обоснованной.

2. Признать Заказчика - АО «Агентство Мурманнедвижимость», нарушившим пункт 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать АО «Агентство Мурманнедвижимость», предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 07-03пр/16-25

11 марта 2016 года

город Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председателя комиссии: Н.А.Калитиной – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

членов комиссии: К.Ф.Ворониной – начальника отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Д. А. Мареха – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

на основании решения от 14 марта 2016 года по делу № 07-03пр/16-25 принятого по результатам рассмотрения в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы ООО «Белый дом» (далее по тексту — Податель жалобы, Общество) на действия организатора торгов АО «Агентство Мурманнедвижимость» (далее по тексту также - Заказчик) при проведении торгов на право заключения договора генерального подряда на строительство объекта: «Жилой многоквартирный четырнадцатизэтажный дом с многофункциональным комплексом, по проспекту Кольскому, в районе дома №10 в г. Мурманске», с благоустройством территории, внеплощадочными и внутриплощадочными инженерными сетями (теплоснабжение, водопровод, канализация, ливневая канализация, телефонизация и радиофикация), с расширением улицы Пономарева в Октябрьском административном округе города Мурманска, номер извещения: 31603227120 (далее по тексту — Закупка)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов - ОАО «Агентство Мурманнедвижимость» устранить нарушение части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем внесения соответствующих изменений в пункт 6.12.6 Положения о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд ОАО «Агентство Мурманнедвижимость» (утвержденное протоколом № 3 от 24.04.2014 Совета директоров АО «Агентство Мурманнедвижимость») в части установления минимального срока ранее которого договор не может быть заключен.

2. АО «Агентство Мурманнедвижимость» исполнить предписание и в срок до 15 апреля 2016 года представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательства исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа (в соответствии с законом об электронной цифровой подписи) на электронный адрес: to51@fas.gov.ru.

Комиссия Мурманского УФАС России предупреждает, что в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, за исключением органа, указанного в части 7.1 настоящей статьи, является административным правонарушением и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.