

## РЕШЕНИЕ

по делу № 08-04-16/09

29 апреля 2016 года

город Мурманск

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

председатель Комиссии: И.Н.Попова – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены Комиссии: С.В.Мороз - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Д.А.Мареха – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

представителей МАУК «Мурманские городские парки и скверы» <...> по доверенности № 8 от 26.02.2016; <...> по доверенности № 6 от 25.01.2016,

в отсутствие представителя ООО «Астрастрой», Общество уведомлено о времени рассмотрения жалобы надлежащим образом (представлены дополнения на заключение об обстоятельствах дела),

рассмотрев материалы дела № 08-04-16/09 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МАУК «Мурманские городские парки и скверы» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Комиссией Мурманского УФАС России в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрена жалоба ООО «Астрастрой» на действия МАУК «Мурманские городские парки и скверы» (далее — Заказчик) при проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение работ по ремонту сквера по пр. Ленина, д. 77 в г. Мурманске, реестровый номер извещения: 31502549190 (далее по тексту — Закупка).

Решением Комиссии Мурманского УФАС России действия Заказчика признаны нарушающими положения Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту решения - Закон о закупках), а также Положение о закупках Заказчика.

Усматривая признаки ограничения конкуренции среди участников Закупки со стороны Заказчика Комиссия Мурманского УФАС России передала материалы дела, рассмотренные в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, должностному лицу Управления для решения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании Приказа Мурманского УФАС России от 01.03.2016 № 23 в отношении Заказчика по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № 08-04-16/09 в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 цитируемой статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, регулирует отношения, направленные на единство экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надёжности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (части 1, 2 статьи 1 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами (статья 3 Закона о закупках):

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках, 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 является положение о закупке.

На момент проведения закупки закупочная деятельность Заказчика регламентировалась положением о закупке товаров, работ и услуг муниципального автономного учреждения культуры «Мурманские городские парки и скверы», утвержденным протоколом наблюдательного совета МАУК «МГПС» № 24 от 25.06.2014, на момент рассмотрения дела положением утверждённым протоколом наблюдательного совета МАУК «МГПС» № 8 от 17.02.2016 (далее по тексту — Положение о закупках).

Из положений части 1 статьи 2 Закона о закупках следует что Заказчик также обязан учитывать требования Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Конкуренция - это 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 (статья 4 Закона о защите конкуренции).

Статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает антимонопольные требования к торгам. Таким образом, правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции ее положения распространяются на все закупки товаров, работ, услуг осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Под недопущением конкуренции со стороны Заказчика понимаются действия, которые приводят к невозможности конкуренции при осуществлении конкурентной закупки. Ограничение конкуренции выражается в осуществлении конкурентной закупки, при сохранении состязательности участников, но ее рамки искусственно регулируются заказчиком. Устранения конкуренции имеет место, когда в результате действий заказчика конкуренция была исключена при осуществлении конкурентной закупки.

Перечень нарушений, перечисленный в указанной статье, не является исчерпывающим и для квалификации действий по организации и проведению торгов как нарушающих требования антимонопольного законодательства необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений Закона о защите конкуренции с точки зрения их фактического либо возможного влияния на конкурентную среду в конкретном случае.

Для квалификации нарушения по части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части действий по организации и проведению торгов, как нарушающих предусмотренные данной нормой запреты антимонопольного законодательства, в каждом конкретном случае необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений правил проведения торгов с точки зрения их фактического либо возможного негативного влияния на конкурентную среду.

#### 1. Ограничение конкуренции при заключении контракта с единственным поставщиком.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок проведения закупок.

Как указано выше, закупки должны осуществляться с соблюдением требований антимонопольного законодательства.

Исследуя Положение о закупках на предмет нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению антимонопольного дела проанализировала содержание раздела 5.10 Положения о закупках которым установлен перечень случаев, при которых организатор торгов осуществляет Закупку у единственного поставщика без проведения конкурентных процедур.

В ходе анализа Комиссия установила, что часть положений раздела сформирована без учета принципов осуществления закупочной деятельности установленных Законом о закупках и требований антимонопольного законодательства:

#### • пунктом 5.10.3, 5.10.11, 5.10.29 Положения о закупках предусмотрена возможность закупки у единственного поставщика в случае:

- если имеется необходимость проведения дополнительной закупки и смена поставщика не целесообразна ввиду необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием, технологией или услугами, учитывая эффективность первоначальной закупки с точки зрения удовлетворения потребностей заказчика;

- если товары могут быть поставлены только конкретным (единственным) поставщиком (исполнителем, подрядчиком), в том числе, если исключительные права в отношении закупаемых товаров (работ, услуг) принадлежат определенному поставщику (исполнителю, подрядчику), при условии, что на функционирующем рынке не существует равноценной замены закупаемых товаров, работ, услуг;

- если из предмета и обстоятельств закупки следует, что возможность заключения договора с другими поставщиками отсутствует.

Решение о закупке у единственного поставщика, на основании пунктов 5.10.3, 5.10.11, 5.10.29 Положения о закупках, не может быть принято обоснованно и с соблюдением антимонопольных требований к закупкам в виду отсутствия (1) критериев позволяющих отделять аналогичные и дополнительные закупки, равноценность товаров (2) обязанности установить отсутствие поставщиков имеющих возможность обеспечить совместимость с имеющимися товарами или услугами (например путем проведения анализа рынка), (3) критериев оценки эффективности первоначальной закупки, поскольку каждая закупка изначально формируется с целью удовлетворения потребностей заказчика.

• согласно пункту 5.10.12 Положения о закупках заключение контракта с единственным поставщиком возможно в случаях закупки товаров по сниженным ценам (значительно меньшим, чем обычные рыночные), когда такая возможность существует в течение очень короткого промежутка времени.

При этом Положение о закупках не содержит определения какие цены могут считаться значительно меньшими, какие цены должны признаваться рыночными и каким образом устанавливается рыночный уровень цен, какой промежуток времени признается Заказчиком очень коротким, а какой коротким.

• согласно пункту 5.10.18 Положения о закупках закупка у единственного поставщика возможна в случае расторжения договора по причине ненадлежащего исполнения своих обязательств поставщиком на оставшийся объем товара.

При этом объем работ по не исполненному контракту может быть выполнен неограниченным кругом лиц исполняющих услуги подобного рода, однако на основании указанного пункта Заказчик без объективных причин может выбрать подрядчика по субъективному усмотрению.

• пункты 5.10.19, 5.10.20, 5.10.22, 5.10.23 предусматривают заключение договора с единственным поставщиком в случае выполнения работ физическими лицами (за исключением индивидуальных предпринимателей) с использованием их личного труда, на

предоставление услуг лизинга, на оплату услуг в соответствии с заключенными Заказчиком агентскими договорами, для привлечения услуг финансовых и кредитных организаций.

Заключение контракта на основании указанных пунктов ограничивает конкуренцию между лицами оказывающими однородные услуги (финансовые, предоставления имущества в лизинг и любые иные), ставит физических лиц в преимущественное положение по отношению к индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам.

Положение данных пунктов позволяет заказчику выбрать единственного поставщика на конкурентном рынке, что является недопустимым так как может привести к необоснованному ограничению конкуренции между хозяйствующими субъектами.

- пункт 5.10.21 Положения предоставляет Заказчику право заключить контракт на поставку имущества, при котором статус срочности обеспечения потребности составляет до 5 (пяти) суток.

Поскольку в данной редакции пункт не содержит указаний на причины обосновывающие срочность закупки, то такие причины могут быть созданы искусственно, так наступление срока выполнения работ, предусмотренных планом графиком и фактическое бездействие предприятия в организации конкурентной закупки до наступления такого срока, не могут свидетельствовать об обоснованности выбранного способа закупки.

Кроме того, в соответствии с пунктом 5.1 статьи 3, части 2 статьи 4 Закона о закупках договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком в соответствии с планом закупки, который формируется на срок не менее чем один год.

- пунктом 5.10.29 Положения о закупках у единственного поставщика могут быть закуплены услуги из «Перечня товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме», утвержденного постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616.

Перечень указанный в постановлении Правительства РФ от 21.06.2012 № 616 дает право закупать у единственного поставщика определенные товары между тем, при утверждении положения, включая способы определения у единственного поставщика, заказчик обязан руководствоваться и иными требованиями законодательства.

Таким образом, включение всех видов товаров (в том числе товаров, закупка реализация которых возможна на конкурентном рынке (например, канцелярские товары) исключительно у единственного поставщика является необоснованным ограничением числа хозяйствующих субъектов, а также противоречит принципам Закона о закупках, так как фактически означает уход от конкурентных процедур.

При этом каких-либо оснований для отказа от проведения конкурентных процедур или условий, при которых такие товары закупались бы у единственного поставщика у Заказчика не имеется.

В случае когда закупка осуществляется вне зависимости от объема, цен, конкурентноспособности рынка, Заказчиком нарушаются принципы экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров и в целом аннулируются требования Закона о закупках (в частности требования статьи 1, 3 в том числе эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика).

Учитывая изложенное Комиссия Мурманского УФАС России приходит к выводу, что приведенные пункты Положения о закупках нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции поскольку необоснованно ограничивают потенциальных участников которые могут поставить товар надлежащего качества по более низким ценам, лишают таких участников права состязаться в конкурентных условиях.

Системный анализ приведенных положений о закупке у единственного поставщика позволяет сделать заключение о том, что заказчик фактически может закупать любую продукцию, в любом объеме, вне зависимости от цены, сроков, и иных существенных условий договора.

Заказчик, определяя критерии и условия осуществления закупки у единственного поставщика, использует словесные конструкции, которые не имеют однозначного толкования (как следствие применения) и носят исключительно субъективный характер («аналогичный» / «равнозначный» товар, «снижение цены значительно меньше рыночной»), без оценки целесообразности проведения конкурентных процедур отбора поставщиков («смена поставщика не целесообразна», «в случае расторжения договора при ненадлежащем исполнении»).

Определяя критерии и условия, при которых закупка может осуществляться у единственного поставщика, Заказчик использует словесные конструкции, которые могут толковаться двояко и носят исключительно субъективный характер («аналогичный» / «равнозначный» товар, «снижение цены значительно меньше рыночной»), без оценки целесообразности проведения конкурентных процедур отбора поставщиков («смена поставщика не целесообразна», «в случае расторжения договора при ненадлежащем исполнении»).

Заключение договора с единственным поставщиком при обстоятельствах указанных в спорных пунктах не обусловленное объективной необходимостью и целесообразностью нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

## 2. Отказ от проведения торгов.

Закон о закупках определяет общие положения (разделы), которые должны включаться в положение о закупке, но не содержит каких-либо обязательных требований или ограничений к порядку проведения процедур закупки, в частности, не устанавливает правила отмены закупочной процедуры.

Следовательно, непосредственное содержание указанных разделов, а также правила отмены закупочной процедуры определяется заказчиком самостоятельно с учётом действующего законодательства. При этом любой заказчик при осуществлении текущей хозяйственной деятельности, в том числе закупочной, обязан руководствоваться антимонопольным законодательством, являющимся межотраслевым законодательством.

Порядок отказа от проведения открытых конкурентных переговоров является самостоятельной процедурой, которая в данном случае регламентирована пунктом 13.4.1 Положения о закупках, согласно которому Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения конкурентных переговоров в любое время, не неся при этом никакой ответственности перед участниками закупок, в том

числе по возмещению каких-либо затрат, связанных с подготовкой и подачей заявки.

При этом, право Заказчика, предусмотренное Положением о закупке, противоречит общему подходу законодательства РФ, а также создаёт предпосылки для нарушения антимонопольного законодательства.

Так, в статье 2 Закона о закупках указано, что 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 утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Возможность отказа от проведения торгов предусмотрена статьёй 448 ГК РФ.

В соответствии с положениями пункта 3 статьи 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса. В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесённый ими реальный ущерб.

Таким образом, законодатель установил как общее правило для организаторов торгов право отказаться от проводимой закупки до определённого момента - до момента, когда все участники находятся в одних и тех же условиях, их ценовые предложения неизвестны, заявки не оценены.

Аналогичное правило содержится также в основном законе, регулирующем сферу закупок Российской Федерации - Федеральном законе от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

### 3. Несоответствие срока заключения контракта требованиям Закона о защите конкуренции.

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 статьёй 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, заключённый с нарушением требования, установленного цитируемой статьёй, 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 главе 3 «Заключение и исполнение договора» Положения о закупках минимальный срок ранее которого договор не может быть заключён не установлен.

В пункте 20.5 Положения о закупках установлено, что срок подписания договора не должен превышать срока, указанного в документации о закупке.

При этом пунктом 9.4 Закупочной документации установлено, что срок подписания договора победителем, участником, с которым заключается договор не должен превышать 10 (десяти) рабочих дней со дня размещения на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) соответствующего протокола.

Таким образом нормы главы 3 Положения о закупках и положения пункта 9.4 Закупочной документации противоречат статье 18.1 Закона о защите конкуренции, поскольку допускают установление срока заключения контракта меньше срок предусмотренного для обжалования действий заказчика.

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.

### 4. Нарушение порядка определения победителя.

Положение о закупках предусматривает возможность проведения Заказчиком торгов в форме конкурентных переговоров. Победителем указанного способа закупки признаётся участник предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора, удовлетворяющее потребностям заказчика (пункт 5.11 Положения о закупках).

Установленный порядок проведения конкурентных переговоров включает процедуры извещения неопределённого круга лиц о проводимой закупке и ее условиях, получение и рассмотрение заявок участников, проведение протоколируемых переговоров, определение победителя.

В Закупочной документации заказчик имеет право предусмотреть возможность подачи в составе заявки на участие альтернативных предложений (пункт 18.3.4 Положения о закупках).

Альтернативным является предложение, дополнительное к основному и содержащее одно или несколько изменённых относительно содержащихся в основном предложении организационно-технических или коммерческих решений, характеристик работ, услуг или условий договора (пункт 18.3.4 Положения о закупках).

Альтернативные предложения допускаются только в отношении установленных требований к продукции или условиям договора. Заказчик должен определить, по каким аспектам требований или условиям договора допускаются альтернативные предложения (пункт 18.3.5 Положения).

В нарушение норм Положения о закупках Закупочная документация указания на аспекты требований или условия договора по которым допускаются альтернативные предложения не содержит.

Заказчик рассматривает заявки на участие в конкурентных переговорах на соответствие требованиям установленным Положением и документацией о закупке к оформлению и содержанию заявок, а также к участникам (пункт 18.7.1 Положения о закупках). При рассмотрении заявок заказчик рассматривает отдельно основное и альтернативное предложение (пункт 18.7.3 Положения о

закупках).

После рассмотрения заявок лица, уполномоченные заказчиком, проводят протоколируемые переговоры с участниками допущенными к таким переговорам (пункты 18.7.4, 18.7.5, 18.8.1 Положения о закупках).

Переговоры могут вестись в отношении любых требований заказчика и любых предложений участника касательно свойств и характеристик товара, работ, услуг и оплаты, условий и формы договора, условий и порядка привлечения участником субподрядчиков (пункт 18.8.2 Положения о закупках).

Положения указанные в пункте 18.8.2 Положения о закупках включены в Закупочную документацию (пункт 6.2 Закупочной документации). Закупочная документация не содержит каких-либо сведений о том, какие вопросы могут обсуждаться на переговорах, какие предложения могут быть сделаны участниками, какие ограничения установлены для предложений также отсутствуют критерии оценки альтернативных предложений и предложений сделанных на этапе протоколируемых переговоров (как будет отмечено ниже - в пункте 4, Закупочная комиссия принимала в том числе предложения выходящие за рамки технического задания Закупочной документации). Так определение победителя Закупки производится по субъективному усмотрению Заказчика.

Отсутствие порядка оценки, а также критериев отбора победителя, обеспечивающих сопоставимость поданных участниками предложений, при том находящихся в открытом доступе могут привести к ограничению конкуренции при проведении Закупки.

Таким образом пункт 18.8.2 Положения о закупках создает угрозу дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в том числе противоречит:

- принципам информационной открытости, равноправия, отсутствия необоснованных ограничений по отношению к участникам закупки товаров, работ, услуг установленным в подпунктах 1, 2 части 1 статьи 3 Закона закупках отдельными видами юридических лиц,

- требованию пункта 13 части 10 статьи 4 Закона закупках отдельными видами юридических лиц – указать порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке,

- положениям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

- пункту 6.4.1 Положения о закупках, согласно которому закупочная документация должна содержать требования связанные с определением соответствия товаров, работ, услуг потребностям заказчика.

Согласно протоколу № 70 заседания Закупочной комиссии по вскрытию и рассмотрению поступивших на участие в Открытых конкурентных переговорах от 16.07.2015 Заказчику поступили следующие предложения участников (на основании 18.9.2 Положения, ранжированы по выгоды предложения):

№ п/п	Участник	Цена договора	Срок предоставления гарантии качества работ	Срок выполнения работ
1	ООО «Астрастрой»	11 197 000	3 года	30.08.2015
2	ООО «ГрандТехСтрой»	11 400 000	3 года	2 месяца
3	ООО «ПК «БСМ-ГРУПП»	12 584 680	5 лет	60 кал. дней (2 мес.)

Согласно пояснениям Заказчика, после допуска к участию в Закупке участникам закупки были направлены уведомления о приглашении на процедуру переговоров, в ходе проведения переговоров участники предоставляли альтернативные предложения по выполнению работ.

Согласно протоколам заседания Закупочной комиссии по проведению открытых конкурентных переговоров от 20.07.2015, участники сделали следующие предложения:

1) ООО «Астрастрой»:

Предложение в рамках критериев оценки Старое / Новое	Предложения вне критериев оценки / / Установленных требований
Цена: 11 197 000 / 11 000 000 Срок предоставления гарантии качества работ: 3 года / 5 лет Срок выполнения работ: <b>30.08.2015</b>	Нет.

2) ООО «ГрандТехСтрой» :

Предложение в рамках критериев оценки Старое / Новое	Предложения вне критериев оценки / / Установленных требований
Цена: 11 400 000 / 11 000 000 Срок предоставления гарантии качества работ: 3 года / 7 лет Срок выполнения работ: 2 мес. / 1,5 мес.	Установить дополнительно 2е антивандальные скамейки (на мраморных подставках), Осуществить подсветку памятника (установить два прожектора), Провести дополнительное озеленение (высадить кусты),

	Увеличить количество урн до 18 штук, Установить вазоны
--	---

3) ООО «ПК «БСМ-ГРУПП»:

Предложение в рамках критериев оценки Старое / Новое	Предложения вне критериев оценки / Установленных требований
Цена: 12 584 680 / 12 000 000	При устройстве подстилающих слоев, произвести укладку дорожной геосетки.
Срок предоставления гарантии качества работ: 3 года / 7 лет	При устройстве подстилающих слоев, произвести укладку дорожной геосетки.

Исходя из технического задания Закупочной документации потребность в работах предложенных ООО «ГрандТехСтрой» и ООО «ПК «БСМ-ГРУПП» вне установленных требований у Заказчика отсутствовала.

Как указано в пункте 2 настоящего заключения информация о рамках в которых участники могли сформировать свое предложение и как такое предложение будет / должно быть оценено Заказчиком в Закупочной документации отсутствует.

Согласно Протоколу № 73 заседания Закупочной комиссии о внесении изменений в протокол по подведению итогов Открытых конкурентных переговоров от 22.07.2015 года (далее по тексту решения – Протокол подведения итогов) Закупочная комиссия оценила и сопоставила заявки, допущенные к участию в открытых конкурентных переговорах в соответствии с критериями, указанными в закупочной документации:

№ заявки	Наименование участника	Баллы по критериям оценки			Оценка
		Цена договора	Срок предоставления гарантии качества работ	Срок выполнения работ	
1	ООО «Астрастрой»	8,32	100	16	124,32
2	ООО «ГрандТехСтрой»	8,32	100	16	124,32
3	ООО «ПК «БСМ-ГРУПП»	5,44	100	8	113,44

Пунктом 7.1 Закупочной документации установлено, что каждой заявке относительно других по мере уменьшения степени выгодности содержащихся в них и протоколах результатов переговоров условий выполнения договора, на основании результатов оценки заявок на участие в конкурентных переговорах, присваивается порядковый номер <...> Заявке на участие в конкурентных переговорах, в которой (с учетом сведений, указанных в протоколах переговоров с подавшим ее участником) содержатся лучшие условия, присваивается первый номер <...> Победителем конкурентных переговоров признается участник, заявке на участие в конкурентных переговорах которого присвоен первый номер.

Согласно приложению № 1 к информационной карте Открытых конкурентных переговоров (страница 7 Закупочной документации) при равенстве предложений участников открытого запроса предложений, победителем признается участник, заявка которого была зарегистрирована раньше.

Поскольку Закупочная комиссия присвоила заявкам ООО «Астрастрой» и ООО «ГрандТехСтрой» одинаковое количество баллов победителем Закупки должно было быть признано ООО «Астрастрой» как подавшее заявку первым (заявка ООО «Астрастрой» подана 14.07.2015; заявки ООО «ГрандТехСтрой» и ООО «ПК «БСМ-ГРУПП» поданы 15.07.2015).

Однако, согласно протоколу подведения итогов (№ 72 от 22.07.2015), победителем открытых конкурентных переговоров признано ООО «ГрандТехСтрой».

При этом в пояснениях МАУК «Мурманские городские парки и скверы» указывается, что основанием для признания ООО «ГрандТехСтрой» победителем послужило предложение участника «дополнительно произвести в рамках договора, не включенных в стоимость договора, но за счет сил и средств ООО «ГрандТехСтрой» вышеуказанного перечня работ, т. е. оценка предложений сделанных вне критериев / аспектов требований / потребности Заказчика отраженной в техническом задании Закупочной документации.

Таким образом закупочная комиссия Заказчика нарушила порядок определения победителя определенный в приложении № 1 к Закупочной документации.

Указывая на данное нарушение необходимо отметить, что в силу требований Закона о закупках отдельными видами юридических лиц, Закона о защите конкуренции Заказчик обязан обеспечить ясность порядка оценки заявок, а также установить критерии отбора победителя обеспечивающие сопоставимость поданных участниками предложений, в том числе с учётом реальности их осуществления и эффективности (Постановление Президиума ВАС РФ от 25.12.2012 № 11237/12 по делу № А41-10785/11).

5. Нарушения порядка оценки заявок участников.

Так, оценивая заявку ООО «Астрастрой» по критерию «Срок выполнения работ», Закупочная комиссия использовала для расчетов значение, которое не соответствовало предложению участника.

Согласно пункту 9 извещения о проведении Закупки «Начало работ: с даты подписания договора. Окончание работ: не позднее 02 октября 2015 года», кроме того приложение № 1 к Закупочной документации (образец заявки участника) предлагает участнику Закупки использовать для указания срока выполнения работ следующую форму: «- Сроки выполнения работ: «\_» \_\_\_\_\_ 2015 года.».

При этом Заказчик, ссылаясь на приложение № 1 к извещению Закупочной документации, утверждает что участники закупки должны были отразить срок выполнения работ в количестве месяцев. Фактически указанное приложение требований к способу указания срока не содержит, а только определяет порядок расчета рейтинга по критерию, что говорит о необоснованности приведенного довода Заказчика.

ООО «Астрастрой», указало срок выполнения работ не в количестве месяцев или дней, а путем указания конкретной даты, как это предлагалось сделать в Закупочной документации.

При этом, договор между Заказчиком и победителем должен быть заключен в срок не превышающий 10 рабочих дней со дня размещения протокола подведения итогов открытых конкурентных переговоров в единой информационной системе (пункт 9.4 Закупочной документации), который в свою очередь должен быть размещен в единой информационной системе не позднее 3 дней следующих за подписанием протокола (пункт 18.9.3 Положения о закупках Заказчика).

Закупочной документацией определена дата подведения итогов закупки — 21.07.2015, таким образом протокол подведения итогов Закупки должен быть размещен в единой информационной системе не позднее 24.07.2015, следовательно договор должен быть подписан не позднее 03.08.2015 (продление срока подписания договора в связи с направлением протокола разногласий не предусмотрено).

ООО «Астрастрой» указало, что выполнит работы до 30.08.2015, т. е. за 27 дней. В соответствии с формулой оценки заявки по критерию «Срок выполнения работы» ( $B_{\max} - B_i / B_{\max} - B_{\min} * 100$ ; значимость критерия - 40) Общество должно было получить оценку 25,6 (при расчете месяцы переведены в дни):

$$\frac{B_{\max} - B_i}{B_{\max} - B_{\min}} \times 100 = \frac{75 - 27}{75 - 0} \times 100 = 64 \times 0,4 = 25,6$$

Закупочная комиссия произвела расчет следующим образом (расчет в месяцах):

$$\frac{B_{\max} - B_i}{B_{\max} - B_{\min}} \times 100 = \frac{2,5 - 1,5}{2,5 - 0} \times 100 = 40 \times 0,4 = 16$$

Однако оснований для применения значения «1,5» месяца у Закупочной комиссии не имелось.

С учетом приведенных расчетов общая оценка заявки ООО «Астрастрой» должна составлять 133,92 балла, а ООО «Астрастрой» должно было быть признано победителем Закупки.

Изучив материалы дела, рассмотрев представленные материалы и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать в действиях МАУК «Мурманские городские парки и скверы» нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившееся

в утверждении Положения о закупке товаров, работ и услуг муниципального автономного учреждения культуры «Мурманские городские парки и скверы» (пункты 5.10.3, 5.10.11, 5.10.12, 5.10.18, 5.10.19, 5.10.20, 5.10.21, 5.10.22, 5.10.23, 5.10.29, 9.4, 13.4.1, 18.8.2), Документации о проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение работ по ремонту сквера по пр.Ленина, д.77 в г.Мурманске содержащих положения, которые привели и могут привести к недопущению, ограничению и (или) устранению конкуренции.

в выборе победителя в нарушение Положения о закупке товаров, работ и услуг муниципального автономного учреждения культуры «Мурманские городские парки и скверы» и Документации о проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение работ по ремонту сквера по пр.Ленина, д.77 в г.Мурманске.

2. Выдать МАУК «Мурманские городские парки и скверы» предписание об устранении нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Материалы дела передать должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области для инициирования процедуры административного производства по признакам выявленного административного правонарушения.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 08-04-16/09

о нарушении антимонопольного законодательства

29 апреля 2016 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Мурманского УФАС России) в составе: председателя комиссии – заместителя руководителя управления Поповой И.Н., членов комиссии: С.В.Мороз - главного специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Марехи Д.А. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» и на основании решения по делу № 08-04-16/09 от 29 апреля 2016 года о нарушении МАУК «Мурманские городские парки и скверы» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. МАУК «Мурманские городские парки и скверы» в срок по 30 июня 2016 года устранить нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путём приведения пунктов 5.10.3, 5.10.11, 5.10.12, 5.10.18, 5.10.19, 5.10.20, 5.10.21, 5.10.22, 5.10.23, 5.10.29, 9.4, 13.4.1, 18.8.2, Положения о закупке товаров, работ и услуг муниципального автономного учреждения культуры «Мурманские городские парки и скверы» в соответствие с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», обеспечивающими добросовестную конкуренцию, гласность и прозрачность закупки, предотвращающими коррупцию и другие злоупотребления.

2. МАУК «Мурманские городские парки и скверы» об исполнении пункта 1 предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области в течение 3 (трёх) рабочих дней со дня исполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи в Арбитражный суд Мурманской области.

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.