

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 24 мая 2023 г. № 45

РЕШЕНИЕ № 471/46-2023

24 мая 2023 г.
17 часов 50 минут

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», заявления общества с ограниченной ответственностью «ЛеоМаксГрупп» (далее – ООО «ЛеоМаксГрупп», заявитель) от 24.03.2023 № 28 о нарушении антимонопольного законодательства Минским областным производственным проектно-строительным унитарным предприятием «Минскоблсельстрой» (далее соответственно – УП «Минскоблсельстрой», заказчик; заявление о нарушении) в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛО:

ООО «ЛеоМаксГрупп» зарегистрировано в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) Минским горисполкомом 9 ноября 2012 г. за № 191769330.

Место нахождения: 220020, г. Минск, пр. Победителей, д. 103, оф. 1003.

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Основным видом деятельности ООО «ЛеоМаксГрупп» является общее строительство зданий (код ОКЭД 41200).

УП «Минскоблсельстрой» зарегистрировано в ЕГР решением Минского горисполкома от 14 июня 2001 г. № 769 за № 101126969.

Юридический адрес: Минская область, г. Слуцк, ул. Ленина, д.292А, ком. 22.

Почтовый адрес и фактическое место нахождения юридического лица: 20030 г. Минск, ул. Комсомольская, 12.

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Основным видом деятельности УП «Минскоблсельстрой» является деятельность в области архитектуры (код ОКЭД 71110).

Решением конкурсной комиссии УП «Минскоблсельстрой» (протокол № 2023-1044010/2 от 13.03.2022) при определении победителя процедуры закупки № 2023-1044010 по выбору субподрядной организации для проведения строительно-монтажных работ по устройству металлического каркаса с монтажом стеновых панелей, перегородок, кровельных сэндвич-панелей, козырьков над входами в здание и подвал на объекте: «Пристройка здания бассейна с галереей» в г. Мядель победителем признано открытое акционерное общество «Союзпроммонтаж» (далее – ОАО «Союзпроммонтаж») с ценой предложения 1 837 674,37 руб. Цена предложения ООО «ЛеоМаксГрупп» составила 1 515 447,68 руб.

По мнению заявителя, в данной ситуации, при такой существенной разнице в цене, выбор подрядной организации с большим опытом работы нарушает антимонопольное законодательство и права ООО «ЛеоМаксГрупп», предложившего более низкую цену выполнения подрядных работ и одновременно имеющего достаточно большой опыт работы.

Заявитель предполагает, что в данном конкретном случае нарушение антимонопольного законодательства выражается в создании конкурсной комиссией УП «Минскоблсельстрой» преимущественных условий для ОАО «Союзпроммонтаж» и (или) заключении соглашения между заказчиком и участником процедуры.

На основании изложенного ООО «ЛеоМаксГрупп» просит рассмотреть действия конкурсной комиссии УП «Минскоблсельстрой», выразившиеся в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации, на предмет установления наличия (отсутствия) факта нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьями 24 и 31 Закона.

24.02.2023 УП «Минскоблсельстрой» на информационной площадке www.icetrade.by размещено приглашение к процедуре закупки № 2023-1044010. Источник финансирования закупки: собственные средства.

В соответствии с письмом УП «Минскоблсельстрой» от 13.04.2023 №3/1143 запросы на предоставление документации на закупку были получены от 24 потенциальных участников.

Запросы о разъяснении конкурсных документов не поступали.

В указанный в приглашении срок в адрес заказчика поступили предложения от пяти участников: филиала МУ-2 открытого акционерного общества «Промтехмонтаж» (далее – ОАО «Промтехмонтаж»), заявителя, общества с ограниченной ответственностью «Импайер групп» (далее – ООО «Импайер групп»), общества с ограниченной ответственностью «Фрадострой» (далее – ООО «Фрадострой») и ОАО «Союзпроммонтаж».

По результатам рассмотрения на соответствие требованиям документации были отклонены предложения участников: филиал МУ-2 ОАО «Промтехмонтаж» и ООО «Фрадострой» в связи с тем, что предложенные участниками условия оплаты не соответствуют общим требованиям к закупке, предъявляемым пунктом 9 конкурсной документации на участие в переговорах, утвержденной 24.02.2023 генеральным директором УП «Минскоблсельстрой» Г.Ч.Залога, (далее – конкурсная документация).

Справочно:

В соответствии с абзацем вторым части третьей подпункта 2.1 пункта 2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15 марта 2012 г. № 229 «О совершенствовании отношений в области закупок товаров (работ, услуг) за счет собственных средств» (далее – постановление № 229) порядок закупок за счет собственных средств утверждается руководителем организации в случае, если организацией являются республиканское унитарное предприятие, государственное объединение, государственный орган, иное юридическое лицо, имущество которого находится в республиканской собственности.

Вместе с тем в силу подпункта 1.2 пункта 1 постановления № 229, пункта 3 приложения 1 к постановлению № 229, закупки товаров (работ, услуг) при строительстве объектов, в том числе их ремонте, реконструкции, реставрации и благоустройстве, осуществляются субъектами, указанными в подпункте 1.1 пункта 1 постановления № 229, без учета требований указанного постановления.

Таким образом, порядок осуществления закупок при строительстве за счет собственных средств определяется закупавшей организацией самостоятельно.

Согласно письму УП «Минскоблсельстрой» от 13.04.2023 № 3/1145 предприятие осуществляет проведение процедур закупок по выбору организации на выполнение работ оказание услуг, закупку товаров, руководствуясь локальным актом – Положением об определении порядка осуществления закупок товаров (работ, услуг) за счет собственных средств Минского областного производственного проектно-строительного

унитарного предприятия «Минскоблсельстрой», утвержденным приказом УП «Минскоблсельстрой» от 20 мая 2020 г. № 57 (далее – Положение).

Положение определяет порядок осуществления УП «Минскоблсельстрой» закупок товаров (работ, услуг) за счет собственных средства, устанавливает виды применяемых процедур закупок, условия их применения, требования к заключению и исполнению договоров по результатам проведенных процедур, регламентирует порядок представления участником его предложения, выбор поставщика (подрядчика, исполнителя), а также иные положения, связанные с осуществлением закупок.

Пунктом 13 конкурсной документации установлены порядок и основные критерии оценки конкурсных предложений участников. Так, оценка предложений участников проводилась по критериям:

- цена предложения (удельный вес критерия оценки 60);
- опыт работы на рынке (удельный вес критерия оценки 20);
- наличие у участника опыта в выполнении аналогичных заказов, сопоставимых по виду, объему и стоимости с предметом заказа (не менее 75% ориентировочной стоимости предмета закупки) за период с 2019 г. до дня подачи предложения на переговоры (удельный вес критерия оценки 10);
- деловая репутация участника (отзывы заказчиков о качестве и соблюдении сроков выполнения аналогичных работ за период с 2019 г. до дня подачи предложения на переговоры) (удельный вес критерия оценки 10).

В результате изучения протокола заседания конкурсной комиссии по проведению процедуры переговоров от 13.03.2023 № 2023-1044010/2 (далее – протокол), а также расчета оценки конкурсных предложений участников к указанному протоколу (далее – расчет) установлено, что оценка предложений участников ООО «Импайер групп» (далее – участник № 1), ООО «ЛеоМаксГрупп» (далее – участник № 2), ОАО «Союзпроммонтаж» (далее – участник № 3) происходила следующим образом.

1. Максимальный размер 60 баллов по критерию оценки «цена предложения» присвоен участнику № 2 с ценой предложения 1 515 447,68 руб. Остальные участники согласно методике расчета получили: участник № 1 – 52,45 балла, участник № 3 – 49,48 балла.

2. Максимальный размер 20 баллов по критерию оценки «опыт работы на рынке» присвоен участнику № 3, имеющему наибольший опыт работы на рынке. Остальные участники согласно методике расчета получили: участник № 2 – 3,41 балла, участник № 1 – 1,50 балла.

3. Максимальный размер 10 баллов по критерию оценки «наличие у участника опыта в выполнении аналогичных заказов, сопоставимых по виду, объему и стоимости с предметом заказа (не менее 75% ориентировочной стоимости предмета закупки) за период с 2019 г. до дня подачи предложения на переговоры» присвоен участникам № 2 и № 3, каждый из которых представил 5 заказов. Участник № 1 представил 1 заказ и, соответственно, получил 1 балл.

4. Максимальный размер 10 баллов по критерию оценки «деловая репутация участника (отзывы заказчиков о качестве и соблюдении сроков выполнения аналогичных работ за период с 2019 г. до дня подачи предложения на переговоры)» присвоен участникам № 2 и № 3, каждый из которых представил 5 отзывов. Участник № 1 представил 1 отзыв и, соответственно, получил 1 балл.

На основании оценки показателей конкурсных предложений победителем процедуры переговоров признан участник ОАО «Союзпроммонтаж». Вторым по показателям после победителя признан заявитель.

Справочно:

В силу абзацев третьего и пятого части первой пункта 1 статьи 24 Закона при осуществлении закупок товаров запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе посредством заключения соглашений между организатором и (или) заказчиком и (или) участником, а также создания преимущественных условий для участника, если иное не установлено законодательными актами и (или) постановлениями Совета Министров Республики Беларусь.

Действия заказчика, выразившиеся в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации, не являются созданием преимущественных условий в пользу конкретного участника, что запрещено абзацем пятым части первой пункта 1 статьи 24 Закона, а обусловлены нормами Положения и требованиями конкурсной документации.

Справочно:

В соответствии с пунктом 20.2 Положения оценка конкурсных предложений участников устанавливается путем определения процентного соотношения между критериями конкурсных предложений. В частности, критериями оценки могут являться критерии, которые организация сочтет необходимыми для конкретной закупки и укажет в конкурсной документации (абзац восьмой пункта 20.2 Положения).

Также, согласно пункту 20.8 Положения заказчик не связывает себя обязательством, в какой бы то ни было форме, выбрать победителем участника, предложившего наименьшую цену.

При этом по критерию оценки «опыт работы на рынке» заказчиком не устанавливался минимальный (максимальный) предел соответствующего опыта работы участника.

Изложенное свидетельствует, что действия заказчика, выразившиеся в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации, не привели и не могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Также, в результате изучения протокола и расчета установлено, что баллы по критериям присваивались в строгом соответствии с методикой, изложенной в конкурсной документации, следовательно, заказчиком были созданы равные условия для всех участников.

Кроме этого, в ходе рассмотрения заявления о нарушении МАРТ не установлено и ООО «ЛеоМаксГрупп» не представлены доказательства того, что при проведении указанной процедуры закупки между заказчиком и ОАО «Союзпроммонтаж» были заключены соглашения, что запрещено абзацем третьим части первой пункта 1 статьи 24 Закона.

В соответствии со статьей 31 Закона установлен запрет на иные формы недобросовестной конкуренции.

Справочно:

Под недобросовестной конкуренцией понимается направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации (абзац десятый статьи 1 Закона).

Таким образом, в соответствии с Законом для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо установить совокупность следующих признаков:

- наличие конкурентных отношений;
- направленность действий на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов;
- противоречие действий Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности;
- возможность причинения или причинение убытков другим конкурентам, нанесение либо возможность нанесения вреда их деловой репутации.

1. Наличие (отсутствие) конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами.

Абзацем седьмым статьи 1 Закона установлено, что конкурентами

являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

При этом товарный рынок – сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых (аналогичных) товаров на территории Республики Беларусь или ее части, определяемая исходя из экономической, технической или иной возможности потребителя либо целесообразности приобретения товара на соответствующей территории и отсутствия этой возможности либо целесообразности за ее пределами (абзац пятнадцатый статьи 1 Закона).

Основным видом деятельности ООО «ЛеоМаксГрупп» является общее строительство зданий (код вида деятельности по ОКЭД 41200), а основным видом деятельности УП «Минскоблсельстрой» является деятельность в области архитектуры (код вида деятельности по ОКЭД 71110).

Соответственно, указанные хозяйствующие субъекты не являются конкурентами и не осуществляют деятельность на одном товарном рынке.

2. При оценке направленности на получение преимуществ в предпринимательской деятельности всестороннему рассмотрению и анализу в том числе подлежат:

сущность данных действий;

возможность или факт наступления неблагоприятных последствий для конкурентов и (или) состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке в целом;

благоприятные последствия совершаемых действий (потенциальная выгода, минимизация расходов и затрат и др.) для хозяйствующего субъекта - нарушителя.

Таким образом, в действиях УП «Минскоблсельстрой», выразившихся в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации, не установлено направленности на получение преимуществ в предпринимательской деятельности за счет ООО «ЛеоМаксГрупп».

3. В части противоречия Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности необходимо отметить следующее.

Заявителем не представлены какие-либо свидетельства о том, что процедура закупки № 2023-1044010 проведена заказчиком с созданием неравных конкурентных условий при выборе подрядчика для выполнения закупаемых работ.

Удельный вес каждого из критериев определен заказчиком в конкурсной документации путем установления процентного соотношения между критериями, что с учетом установленных обстоятельств не нарушает норм антимонопольного законодательства.

Заказчик в конкурсной документации указал методику и критерии оценки, по которым осуществляется выбор победителя переговоров. Установлено, что баллы по критериям присваивались в строгом соответствии с методикой, изложенной в конкурсной документации. Следовательно, вынесенное заказчиком решение в отношении ОАО «Союзпроммонтаж» является обоснованным.

Таким образом, рассматриваемые действия заказчика, выразившиеся в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации, не противоречат требованиям добросовестности и разумности и, соответственно, статье 31 Закона.

4. Причинение или возможность причинения убытков другим конкурентам, нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

Следует отметить, что согласно части первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено и заявителем не представлено сведений (информации, документов) о досрочном прекращении договорных отношений между ООО «ЛеоМаксГрупп» и его контрагентами, уменьшении количества заказов, отказе со стороны потенциальных покупателей от заключения договоров с заявителем, вызванными действиями УП «Минскоблсельстрой», выразившимися в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации.

Иных сведений (доказательств, расчетов, обоснований), указывающих на фактическое наступление (возможность наступления) негативных последствий (причинение либо возможность причинения убытков, либо нанесение вреда деловой репутации) в результате указанных действий заказчика не представлено и в результате рассмотрения заявления о нарушении не установлено.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие признаков нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацами третьим и пятым части первой пункта 1 статьи 24, статьей 31 Закона, в действиях

УП «Минскоблсельстрой», выразившихся в применении критериев оценки предложений участников в процедуре переговоров по выбору субподрядной организации.

С учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацами третьим и пятым части первой пункта 1 статьи 24 и статьей 31 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях Минского областного производственного проектно-строительного унитарного предприятия «Минскоблсельстрой».

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе оснований для направления материалов в правоохранительные органы, начала административного процесса, обращения с иском в суд, направления предложений в государственные органы о совершении действий, направленных на обеспечение и развитие конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течении тридцати календарных дней со дня его принятия.

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии



И.В.Вежновец