

Решение по делу

ООО «ХимСервис»

ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова»

ФАС России

РЕШЕНИЕ

по делу № 052/07/3.2-1059/2020

02 июня 2020 года г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа руководителя Управления от 04.03.2020 № 26/20, в составе:

- <...> – председателя Комиссии,
- <...>– заместителя председателя Комиссии,
- <...> – члена Комиссии,

при участии:

- <...> - представителя ООО «ХимСервис» (по доверенности),

в отсутствие представителя заказчика, надлежащим образом извещенного о рассмотрении дела,

рассмотрев 02 июня 2020 года в заседании комиссии путем

проведения видеоконференции жалобу общества с ограниченной ответственностью «ХимСервис» на действия федерального казенного предприятия «Завод им. Я.М. Свердлова» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку селитры аммиачной белой гранулированной (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32009129245),

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области из ФАС России 26.05.2020 поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «ХимСервис» (далее – заявитель, ООО «ХимСервис») на действия федерального казенного предприятия «Завод им. Я.М. Свердлова» (далее – заказчик, ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку селитры аммиачной белой гранулированной (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32009129245) (далее – конкурс).

При обращении в Управление заявитель сообщил о недобросовестных действиях ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова», выразившихся в неправомерном, по мнению ООО «ХимСервис», отказе в допуске общества к участию в конкурсе.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «ХимСервис» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) и назначило её рассмотрение на 02.06.2020 (уведомление о поступлении жалобы от 28.05.2020 № ОШ/7875/20).

В свою очередь, ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова» представило истребованные антимонопольным органом материалы, отражающие обстоятельства проведения рассматриваемого конкурса, а также возражения на жалобу ООО «ХимСервис».

В соответствии с Письмом ФАС России № ИА/27895/20 от 03.04.2020 в период, установленный Указами Президента РФ № 206 от 25.03.2020 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих

дней», № 239 от 02.04.2020 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)», в целях предотвращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб (обращений), в том числе в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции исключительно в дистанционном режиме, без очного участия представителей субъектов контроля и заявителя.

02.06.2020 Нижегородским УФАС России проведена видеоконференция по рассмотрению жалобы ООО «ХимСервис» на действия ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова».

Изучив доводы жалобы, заслушав представителя заявителя, исследовав имеющиеся доказательства, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение

которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган. Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

1. лица, подавшие заявки на участие в торгах;
2. иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «ХимСервис» обладает правом на обжалование действий организатора закупки.

Жалобы на действия организатора закупки в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными антимонопольными органами.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова» 30.04.2020 размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение

работ, оказание услуг (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru/> – 32009129245) извещение и документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку селитры аммиачной белой гранулированной.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе от 19.05.2020 № 32009129245-1 в целях участия в конкурсе поступили заявки от трёх участников — ООО «Иннотех», ЗАО «Стройгрупп», ООО «ХимСервис». Все поступившие заявки по итогам рассмотрения первых частей допущены к участию в конкурсе.

Из протокола рассмотрения вторых частей заявок от 20.05.2020 № 32009129245-2 следует, что заявка участника № 3 (ООО «ХимСервис») отклонена от дальнейшего участия в конкурсе по причине её несоответствия требованиям закупочной документации, а именно в нарушение требований подпункта 7 пункта 16.2 раздела I Документации о проведении конкурса в электронной форме в составе второй части заявки участником закупки не предоставлены сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Как следует из протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 20.05.2020 № 32009129245-3, победителем конкурса признано ООО «Иннотех».

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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.

ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова» в своей закупочной деятельности руководствуется Положением о закупках ФКП «Завод им. Я.М. Свердлова» (далее также – Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:

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.

Аналогичные принципы закупочной деятельности заказчика установлены в пункте 1.2.1 Положения о закупках.

Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам такой закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно подпункту 7 пункта 16.2 Раздела I Документации вторая часть заявки на участие в конкурсе должна содержать сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и

среднего предпринимательства в Российской Федерации», содержащие информацию об участнике закупки или декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» по Форме 6 раздела III настоящей Документации в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства».

Из анализа заявки ООО «ХимСервис» следует, что обществом представлена декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Порядок проведения закупочных процедур среди субъектов малого и среднего предпринимательства определен Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 года № 1352.

Согласно подпункту «б» пункта 4 Положения, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупках, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В силу пункта 11 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках участники закупки, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения, и привлекаемые ими субподрядчики (соисполнители) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства путем представления в форме документа на

бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», содержащих информацию об участнике закупки, или декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 названного Закона, по форме согласно приложению в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Закона, в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, декларации о своей принадлежности к числу субъектов малого или среднего предпринимательства в составе заявки на участие в 7 закупочной процедуре достаточно лишь тем хозяйствующим субъектам, которые были созданы в период с 01 августа текущего календарного года по 31 июля года, следующего за текущим календарным годом, поскольку на основании сведений именно за указанный период налоговый орган осуществляет внесение хозяйствующих субъектов в соответствующий реестр, и сведений о вновь созданных юридических лицах в этом реестре может не быть по объективным причинам (ввиду отсутствия у налогового органа базовых сведений для определения категории хозяйствующего субъекта). В свою очередь, сведения о ранее созданных хозяйствующих субъектах должны быть включены в такой реестр ввиду наличия у налогового органа достаточных сведений и количества времени для осуществления их внесения в этот реестр.

Данный правовой подход отражен в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 27.03.2018 по делу № А40-95641/2017.

В ходе рассмотрения установлено, что ООО «ХимСервис» создано 29 августа 2012 года, в связи с этим сведения о нем подлежали включению в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, ввиду чего представления в составе его заявки только декларации о его принадлежности к числу таких субъектов в контексте пункта 11 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках является недостаточным.

В соответствии с пунктом 19 Раздела I Документации при процедуре рассмотрения вторых частей заявок Комиссия принимает решение о признании заявок соответствующими, либо не соответствующими требованиям конкурсной документации.

Комиссия признает несоответствующей вторую часть заявки участника конкурса в следующих случаях:

1) непредоставления документов и/или сведений, определенных в конкурсной документации, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике процедуры закупки или о товарах (работах, услугах) на поставку (выполнение, оказание) которых размещается закупка;

2) несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в п. 15 раздела I настоящей Документации, либо не подтверждения таких требований, установленных в документации о закупке надлежащими документами и сведениями;

3) невнесения обеспечения заявки, если требование о внесении обеспечения заявки указано в конкурсной документации;

4) несоответствия заявки на участие в закупке требованиям конкурсной документации, в том числе предоставление протокола разногласий к проекту договора или иного документа, свидетельствующего о намерении заключить договор на условиях, нарушающих интересы Заказчика, в том числе наличие в таких заявках предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота).

5) наличие сведений об участнике процедуры закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, закупочной комиссией заказчика правомерно принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе по итогам рассмотрения вторых частей заявок.

В силу вышеприведенных обстоятельств Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу об отсутствии

оснований для признания жалобы ООО «ХимСервис» обоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

решила:

ж а л о б у общества с ограниченной ответственностью «ХимСервис» на действия федерального казенного предприятия «Завод им. Я.М. Свердлова» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку селитры аммиачной белой гранулированной (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 32009129245) признать необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель
Председателя Комиссии

<...>

Член Комиссии

<...>

Идентификатор