

АО «ИК «Евролюкс»

620075, г. Екатеринбург, ул. Мичурина,

д. 9, оф. 22

eurolux77@mail.ru

МУП «Пермгорэлектротранс»,

Закупочная комиссия

МУП «Пермгорэлектротранс»

614060, г. Пермь, ул. Уральская, Д.108,
К.А.

mupget@permonline.ru

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

Дело № 059/07/3-1161/2022

РЕШЕНИЕ

по жалобе АО «ИК «Евролюкс» (вх. № 16947-ЭП/22)

«23» ноября 2022 г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Раев М.А., начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Члены комиссии:

Першина А.С., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и

процедур торгов;

Карпова С.В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

при участии представителя Заявителя по доверенности Палтусова Д.А., без участия Заказчика (надлежащим образом уведомлены);

рассмотрев жалобу Акционерного общества «Инвестиционная компания «Евролюкс» (вх. № 16947-ЭП/22) (ИНН 6674141866, ОГРН 1046605209243) (далее – Заявитель, АО «ИК «Евролюкс») на действия Муниципального унитарного предприятия «Пермгорэлектротранс» (ИНН 5906006610, ОГРН 1025901371165) (далее – Заказчик, МУП «Пермгорэлектротранс»), Закупочной комиссии МУП «Пермгорэлектротранс» при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку метизов (извещение № 32211767059, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

09.11.2022 г. в адрес Пермского УФАС поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при организации и проведении аукциона, доводы которой сводятся к установлению Заказчиком неправомерного требования к участникам в пп. «и» ч. 1 р. «Требования к участнику закупки» Документации.

Заказчик, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменный отзыв на жалобу.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 13411/22 от 11.11.2022 г.), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет

рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о

закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим 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.

2. При проведении аукциона в электронной форме Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП «Пермгорэлектротранс» (далее — Положение о закупке, Положение), Извещением о проведении закупки (далее – Извещение), Аукционной документацией (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС - 17.10.2022г.

Дата начала срока подачи заявок – 17.10.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 02.11.2022 г.

Дата подведения итогов закупки – 07.11.2022 г.

В соответствии с Итоговым протоколом заявка Заявителя была отклонена за непредставление декларации по пп. «и» Требований к участнику закупки. По мнению Заявителя установленное требование в Документации к корпоративной структуре участников необоснованно ограничивает круг потенциальных участников закупки.

Таким образом, довод жалобы Заявителя сводится к неправомерному установлению Заказчиком требования к участникам закупки в Аукционной документации, следствием которого стало отклонение его заявки.

В отзыве Заказчик указывает на то, что в ходе рассмотрения 2-х частей заявок Закупочной комиссией было установлено, что Заявитель жалобы не задекларировал сведения об отсутствии в составе участников (членов) корпоративного юридического лица или в составе учредителей унитарного

юридического лица офшорной компании, а также об отсутствии офшорных компаний в числе лиц, владеющих напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, в связи с чем его заявка была отклонена.

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок конкурентными и неконкурентными способами (ч. 3.1, 3.2. ст. 3 Закона о закупках), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Порядок проведения аукциона в электронной форме регулируется разделом 3.7 Положения о закупке Заказчика.

2.1. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав положения Документации о закупке, Комиссия Пермского УФАС сообщает следующее.

В соответствие с п. 1 ст. 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.

Часть 5 ст. 3 Закона о закупках регламентирует, что участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 6 ст. 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 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 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в Документации о конкурентной закупке указываются требования к участнику закупки, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные Положением о закупке.

В соответствии с пп. 9 п. 2.9.1 Положения Заказчик вправе устанавливать требования к участникам закупок в том числе и в части того, что участник закупки не должен являться офшорной компанией, не иметь в составе участников (членов) корпоративного юридического лица или в составе учредителей унитарного юридического лица офшорной компании, а также не иметь офшорных компаний в числе лиц, владеющих напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества.

В силу пп. 2 п. 3.7.6 Положения вторая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать все указанные Заказчиком в Документации информацию и документы, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника аукциона в электронной форме требованиям, установленным в Документации.

Подпунктом «и» ч. 1 п. «Требования к участнику закупки» Документации Заказчиком установлено требование к участникам, корреспондирующее требованию пп. 9 п. 2.9.1 Положения.

В соответствии с ч. 2 «Перечень документов, подтверждающих требования к участнику закупки» во второй части заявок участники должны представить документы, подтверждающие их соответствие требованиям Заказчика, в том числе подтверждающие их соответствие требованиям п.п. «б-и» ч. 1 п. «Требования к участнику закупки» в форме декларации участника (Приложения № 6 к Документации).

По мнению Заявителя, пп. «и» ч. 1 п. «Требования к участнику закупки» Документации установлен Заказчиком неправомерно, поскольку действующем законодательством не установлен запрет на участие в закупочных процедурах лиц, не зарегистрированных на территории Российской Федерации.

Заказчик в отзыве на жалобу указывает, что оспариваемый подпункт Документации установлен в целях исключения риска невозможности прослеживания уплаты налогов по аналогии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Исследовав положения действующего законодательства, Положение о закупке и Документацию о закупке Комиссия антимонопольного органа приходит к следующему выводу.

Закон о закупках устанавливает, что в Документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам закупки.

В п. 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют Заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Согласно Итоговому протоколу от 07.11.2022 г. на участие в спорной закупке было подано 3 заявки, в том числе и заявка Заявителя, впоследствии признанная несоответствующей требованиям Документации.

Как указал Заказчик в письменных пояснениях, устанавливая оспариваемое требование в Документации, он исходил из установленных Законом о закупках принципах в целях обеспечения оптимального удовлетворения своей потребности - поставка материал для ремонта подвижного состава в целях соблюдения требований муниципальных контрактов на выполнение работ, связанных с регулярной перевозкой пассажиров и багажа, в связи с чем и предъявил к участникам закупки требование, направленное на установление прозрачности финансово-хозяйственной деятельности и ограничения иных злоупотреблений со стороны участников.

Действующим законодательством о закупках не определен исчерпывающий перечень критериев, подлежащих оценке при рассмотрении и сопоставлении заявок, что свидетельствует о том, что выбор таких критериев является усмотрением самого Заказчика в зависимости от его потребностей (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 12 февраля 2015 г. № 09АП-58423/2014 по делу № А40-132216/14).

Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу Заказчиков в определении условий закупок (определение Верховного Суда Российской Федерации от 02 октября 2017 года № 309-КГ17-7502).

Согласно Определению Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016 порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются Заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Выбор показателей для оценки и сопоставления заявок является исключительным усмотрением Заказчика со всеми правовыми последствиями совершения таких действий.

Заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупках согласуется с целями и задачами Закона № 223-ФЗ, направленными, в первую очередь, на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям удовлетворения потребности Заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Комиссия Пермского УФАС России, оценив рассматриваемое требование Документации о закупке, с учетом приведенной выше позиции Верховного суда Российской Федерации, целей проведения данной закупки и соблюдения Заказчиком в Документации о закупке условий, определенных ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, приходит к выводу, что оцениваемое требование к участникам закупки должно рассматриваться как не ограничивающее конкуренцию либо как не направленное на установление преимуществ отдельным лицам, при том, что названный критерий отбора носит измеряемый характер и соответствие участника закупки названному критерию может быть установлено объективно.

Таким образом, наличие в Документации о закупке требования к участнику о том, что он не должен являться офшорной компанией, не иметь в составе участников (членов) корпоративного юридического лица или в составе учредителей унитарного юридического лица офшорной компании, а также не иметь офшорных компаний в числе лиц, владеющих напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, не является нарушением требований Закона о закупках.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1 . Признать жалобу Акционерного общества «Инвестиционная компания «Евролюкс» (вх. № 16947-ЭП/22) (ИНН 6674141866, ОГРН 1046605209243) на действия Муниципального унитарного предприятия «Пермгорэлектротранс» (ИНН 5906006610, ОГРН 1025901371165), Закупочной комиссии МУП «Пермгорэлектротранс» при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку метизов (извещение № 32211767059, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **необоснованной.**

2. Снять ограничения, наложенные письмом Пермского УФАС исх. № 13411/22 от 11.11.2022 г.

Заместитель Председателя Комиссии М.А. Раев

Члены Комиссии А.С. Першина

С.В. Карпова

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

Исп.Карпова С.В.

тел.8(342) 235-10-36

2022-3275