

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

### ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №8-01/359

17 мая 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов Комиссии: <...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

ООО «РН-Комсомольский НПЗ» - <...> (по доверенности),

ООО «Позитив-ДВ» - <...> (по доверенности),

ООО «Фабрика химчистки «Блеск» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседание комиссии не обеспечило,

рассмотрев дело № 8-01/359 по признакам нарушения ООО «РН-Комсомольский НПЗ» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, поступило обращение ООО «Фабрика химчистки «Блеск»» с жалобой на действия ООО «РН-Комсомольский НПЗ» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора оказания услуг по стирке и химической чистки одежды.

Из обращения следует, что в закупочной документации отсутствуют сведения о размерах арендной платы за использование помещения и оборудования, о размере платежей за электрическую энергию и водоснабжение, что не позволяет сформировать ценовое предложение, и ограничивает конкуренцию между участниками закупки.

Представители ООО «РН-Комсомольский НПЗ» с нарушением антимонопольного законодательства не согласилась, пояснив, что в разделе 12 блока 7 закупочной документации «Техническое задание» указана информация о размере площади, которую необходимо передать в аренду исполнителю, а также указан перечень оборудования, которое заказчик намерен передать в аренду исполнителю для оказания услуг. В пункте 3.6.4. документации о закупке блок 3 «Инструкции для участника» указано, что при подготовке заявки участник вправе направить организатору закупки запрос о разъяснении положений извещения или документации. До момента подачи заявки на участие в закупке ООО «Фабрика химчистки «Блеск» обратилось к организатору закупки с просьбой предоставить информацию о сумме затрат по аренде и субаренде. Запрашиваемая информация организатором закупки предоставлена и включена участником закупки в ценовое предложение. Согласно пункту 10.5.2.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «РН-Комсомольский НПЗ» участник закупки должен соответствовать специальным требованиям, подтверждающим его возможность своевременной поставки продукции определенного вида с необходимым уровнем качества, включая требования о наличии специального опыта, возможностей и ресурсной базы, разрешительных документов, необходимых в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и иные требования. В пункте 10.5.2.3. Положения указано, что заказчик вправе установить сроки действия требований к участнику закупки, в том числе предусмотреть требования, которым участник закупки должен соответствовать в течение срока действия договора. В связи с чем установление в документации о закупке требований к участникам закупки об опыте не противоречит антимонопольному законодательству. Победителем запроса предложений признано ООО «Позитив-ДВ», с которым заключен договор.

Представитель ООО «Позитив-ДВ» поддержал позицию представителя ООО «РН-Комсомольский НПЗ».

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей ООО «РН-Комсомольский НПЗ», ООО «Позитив-ДВ», рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

[Закон](#) № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок

заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

Пунктами 1,2,3,9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что непосредственно в закупочной документации заказчиком указываются требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

07.10.2015 ООО «РН-Комсомольский НПЗ» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение №31502831484 о проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по химической чистке и стирке

спецодежды и других видов белья, закупочная документация. Начальная (максимальная) цена 33 704 280,00 рублей без НДС, 39 771 050,40 рублей с НДС руб. Даты начала и окончания подачи заявок с 07.10.2015 до 22.10.2015. Проведение запроса предложений назначено на 01.12.2015, подведение итогов на 11.12.2015.

13.10.2015 организатором закупки внесены изменения в извещение, закупочную документацию, прикреплен проект договора, техническое задание. Даты начала и окончания подачи заявок с 07.10.2015 до 23.10.2015, рассмотрения заявок 13.11.2015, подведение итогов на 11.12.2015.

На участие в запросе предложений поданы заявки ООО «Позитив-ДВ», ООО «КНПЗ-Сервис», ООО «Фабрика химчистки Блеск», заявка ООО «КНПЗ-Сервис» отклонена, остальные признаны соответствующими требованиям документации (протоколы заседания закупочной комиссии от 10.11.2015 №ПДЗК 2015-11-10/115, от 17.11.2015 № ПДЗК\_2015-11-10/120).

Согласно протоколу от 27.11.2015 № ПДЗК-2015-11-10/127 победителем закупки признано ООО «Позитив-ДВ».

В соответствии с пунктом 11 технического задания закупочной документации при формировании стоимости, проектные расчеты могут быть использованы только как вспомогательный материал в дополнение к техническому заданию и рабочей документации в части определения объемов работ, но не являются обязательными и окончательными при формировании видов и стоимости работ. В общую стоимость работ должны быть включены все затраты на весь комплекс работ.

Пунктом 12.2 технического задания установлены особые условия, согласно которым для выполнения работ обязательным условием является передача в аренду исполнителю помещения химчистки общей площадью 169,8 кв.м. и оборудования в составе 7 единиц. Пунктом 12.3 технического задания предусмотрено заключение отдельного договора на поставку э/энергии, воды.

Сведения о размерах арендной платы за использование помещения и оборудования, о размере платежей за электрическую энергию и водоснабжение в документации отсутствуют.

Частями 1,5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений и иных проводимых в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупок запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – 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.

Поскольку отсутствие информации о размере названных платежей препятствует формированию ценового предложения, действия ООО «РН-Комсомольский НПЗ» противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Ссылка представителя общества на предоставление соответствующей

информации ООО «Фабрика химчистки Блеск» не может быть принята, поскольку сведения о размере арендной платы на официальном сайте не размещались.

В соответствии с пунктом 3.2.2 документации участник должен обладать опытом выполнения работ не менее 3 лет по предмету закупки.

Критерием отбора заявок участников закупки является соответствие заявки по составу и (или) оформлению (кроме правильности оформления конверта) предъявленным требованиям, в том числе по объему и содержанию представляемых документов, а также по подписанию уполномоченным лицом и соответствие участника закупки (в том числе коллективного участника закупки) и заявленных субподрядчиков (соисполнителей) предъявленным требованиям (пункт 19 информационной карты закупочной документации).

Блоком 4 документации (форма 3) предусмотрено заполнение сведений об опыте выполнения аналогичных договоров. Данная форма включается в квалификационную часть заявки.

Организатор закупки отклоняет заявки, содержащие недостоверные сведения и/или недействительные документы. Организатор закупки вправе установить иные критерии отбора заявок в п. 19 Информационной карты. Подход к отклонению заявок применяется единый в отношении всех участников закупки (подпункт 3.8.2 пункта 3.8)

В силу пункта 20 информационной карты закупочной документации выбора победителя закупки осуществляется по минимальной цене, при условии соответствия квалификационным и техническим требованиям документации.

Отсутствие соответствующего опыта работы является основанием отклонения заявки.

Довод ответчика о правомерности данного требования комиссией отклоняется в силу следующего.

Из содержания части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (статья 8 Конституции Российской Федерации).

В соответствии со статьей 10 ГК РФ не допускаются 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 допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Подпунктом 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке,

требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом о закупках, в ущерб конкуренции при проведении закупки является недопустимой.

Под «опытом», не относящимся к правовой категории, понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих знаний, умений и навыков могут быть только физические лица – работники юридического лица, то и требовать наличие опыта можно только у штатных работников соискателя, а не у самого юридического лица.

Поскольку требование к участникам проводимого запроса предложений о наличии трехлетнего опыта работы не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее установленного, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия ООО «РН-Комсомольский НПЗ» торгов в части предъявления такого требования противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.