

1. ООО «Альмин Провижн Сервис»

наб. Бережковская, д. 12А, стр. 2, Москва, 121059

2. Акционерное общество «Российская корпорация ракетно-космического приборостроения и информационных систем»

(АО «Российские космические системы»)

ул. Авиамоторная, д. 53, Москва, 111250

3. ООО «СЭТ»

ш. Щелковское, д. 5, стр. 1, Москва, 105122

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1868/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

при участии в заседании:

от заказчика - АО «Российские космические системы»,

в отсутствие:

ООО «Альмин Провижн Сервис», ООО «СЭТ» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.08.2017 № ИШ/40101/17),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Альмин Провижн Сервис» (далее – Заявитель) на действия заказчика – АО «Российские космические системы» (далее – Заказчик) при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку санитарно-гигиенических принадлежностей (реестровый № 31705265955) (далее - Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в необоснованном отклонении заявки ООО «Альмин Провижн Сервис».

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона Закона о защите конкуренции.

АО «Российские космические системы» отнесено к числу заказчиков со специальной правосубъектностью, к закупочной деятельности которых применяются требования Закона о закупках (часть 2 статьи 1).

Закон о закупках, представляющий собой, по сути, рамочный закон, не является единственным регулятором не только проведения торгов, но и процедурных механизмов, в том числе связанных с обжалованием действий заказчиков.

Согласно статьи 6 названного закона контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов Закона о закупках предусмотрен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, которая является полностью процедурной, дополняют и развивают положения Закона о закупках, о чем свидетельствует указание в части 1 названной статьи на возможность применения ее положений на стадии проведения закупки, в то время как положения Закона о закупках распространяют свое действие лишь на стадию их организации.

Кроме того, упомянутая норма права не дифференцирует закупки для антимонопольного органа ни по перечню оснований для обжалования, ни по субъектному составу лиц, подающих жалобы, и лиц, на действия которых такие жалобы поданы, а позволяет последнему рассматривать жалобы на все закупочные процедуры на любой стадии их проведения.

При этом следует отметить, что определением Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 обозначена обязанность антимонопольного органа проверять на соответствие положениям части 10 статьи 3 Закона о закупках только доводы поступающей жалобы, но в возможности выявления в действиях организаторов закупки (заказчиков) иных нарушений (на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) упомянутый орган не ограничен. Указаний обратного приведенное определение Верховного Суда Российской Федерации не содержит, а расширительному толкованию судебные акты не подлежат.

Таким образом, перечень оснований, упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках, не является исчерпывающим и Комиссия рассматривает поступившую жалобу по существу, в том числе учитывая положения части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Из материалов дела следует, что в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее – Положение о закупках).

27.06.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Датой окончания подачи заявок определено 04.07.2017, датой рассмотрения заявок - 05.07.2017, датой подведения итогов - 31.07.2017.

Из протокола рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе от 31.07.2017 № 31705265955-03 следует, что заявка ООО «Альмин Провижн Сервис» не допущена до участия в Аукционе, так как опыт участника не соответствует требуемому - нет двух полностью исполненных договора (сделки) сопоставимого объема (каждый из которых составляет не менее чем 60% от предлагаемой участником цены лота) за три полных последних года.

В ходе заседания Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 13.4.6 Положения о закупках установлено, что документация о закупке должна содержать следующие сведения, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе/редукционе, включая формы представления необходимых сведений и инструкцию по составлению заявки на участие в аукционе/редукционе; требования к участникам процедуры закупки и перечень документов, представляемых участниками процедуры закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 10.4.5 Положения о закупках документации о закупке к участникам процедуры закупки могут быть установлены следующие квалификационные требования, в том числе: наличие опыта поставки продукции сопоставимого характера и объема.

Согласно пункту 1.4 Аукционной документации вторая часть заявки на участие должна включать следующий перечень документов, в том числе: справка «Наличие опыта поставки аналогичной продукции (выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг)» по прилагаемой форме (Приложение № 6 к закупочной документации), заверенная печатью организации и подписью руководителя.

Пунктом 17 Информационной карты Аукционной документации установлены требования к участникам закупки, перечень документов, подтверждающих соответствие установленным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, в соответствии с которым рассмотрение вторых частей заявок предусматривает оценку заявки, в том числе, по безусловным параметрам (БП) (Таблица А2).

Согласно пункту 11 Таблицы А2 учитывается наличие опыта поставки аналогичной продукции (выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг) в количестве не менее чем 2 полностью исполненных договора (сделки) сопоставимого объема (каждый из которых составляет не менее чем 60% от предлагаемой участником цены лота) за три полных последних года (соответствие поставщика данному безусловному параметру определяется по состоянию на дату, предшествующую дате начала приема заявок данной конкурентной процедуры). Неисполненные, незакрытые, незавершенные либо частично исполненные договоры не могут являться подтверждением соответствия поставщика данному безусловному параметру, если иное не указано в настоящей закупочной документации. Подтверждающий документ: справка «Наличие опыта поставки аналогичной продукции (выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг)» по прилагаемой форме (Приложение № 6 к Аукционной документации), заверенная печатью организации и подписью руководителя (БП14).

Таким образом, в составе второй части заявки участник Аукциона должен представить, кроме прочего, справку о наличии опыта по форме Приложения № 6 к Аукционной документации.

Заявителем в составе заявки представлена справка «Наличие опыта поставки аналогичной продукции (выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг)», составленная в соответствии с формой Приложение № 6 к Аукционной документации.

Исходя из данной справки, Заявителем в составе заявки были представлены сведения об одном исполненном договоре, а именно: договор, заключенный с Министерством физической культуры и спорта МО на сумму 34 000,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе от 31.07.2017 № 31705265955-03 Заявителем подано ценовое предложение 3 340 169,77 руб.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, в адрес Заявителя Заказчиком был направлен запрос с целью подтверждения соответствия указанному требованию, однако Заявитель повторно представил сведения об одной исполненном договоре.

Исходя из изложенного, Заявителем представлены сведения о наличии опыта по одному договору на сумму менее 60% от предлагаемой участником цены лота.

При этом, согласно Аукционной документации участник должен представить справку о наличии опыта в количестве не менее чем 2 полностью исполненных договора на сумму более 60% от предлагаемой участником цены лота.

Данный факт свидетельствует о несоблюдении Заявителем пункта 17 Информационной карты, пункту 1.4 Аукционной документации.

В соответствии с пунктом 13.10.5 Положения о закупках Закупочная комиссия отказывает участнику процедуры закупки в допуске в следующих случаях, в том числе: несоответствие участника процедуры закупки требованиям документации о закупке, в том числе несоответствие лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям документации о закупке.

Следовательно, отклонение Заказчиком заявки ООО «Альмин Провижн Сервис» на основании

непредставления участником подтверждения опыта работ по устройству вентилируемых фасадов в установленном объеме является правомерным.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств обратного.

Кроме того, на заседание Комиссии Заказчиком был представлен договор от 07.08.2017 № П-6503-17/018, заключенный по результатам проведения Аукциона.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссией усмотрено иное нарушение в действиях Заказчика.

В силу части 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Между тем, в ходе заседания Комиссией было установлено отсутствие в Положении о закупках установленного срока заключения договора по результатам закупки.

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном

порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы Положения о закупках исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение о закупках.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1868/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 14.08.2017 по делу № 1-00-1868/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Российские космические системы» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку санитарно-гигиенических принадлежностей (реестровый № 31705265955) (далее - Аукцион), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках с учетом решения Комиссии от 14.08.2017 по делу № 1-00-1868/77-17, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 04.12.2017.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 11.12.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.