

РЕШЕНИЕ

по делу № 16-01-18.1-04/148

«19» апреля 2016

г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: **А.В. Гаджиевой** – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: **В.П. Фролова** – главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

А.В. Огородовой – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и торговли,

рассмотрев по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ТЕХНИКА СИЗ» (далее – заявитель) на действия заказчика – АО «Центральное конструкторское бюро «Титан» (далее – АО «ЦКБ «Титан»; заказчик), при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

с участием в заседании Комиссии представителей:

от АО «ЦКБ «Титан» – Шепелевой И.В. по доверенности № 64 от 17.04.2015,

от ООО «ТЕХНИКА СИЗ» - Королева В.С., по доверенности б/н от 19.10.2015,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС) поступила жалоба ООО «ТЕХНИКА СИЗ» (вх. э/п № 3202 от 11.04.2016) на действия заказчика – АО «ЦКБ «Титан» при проведении закупки на право заключить договор на поставку специальной одежды для нужд заказчика.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица 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.

Закупка, в ходе которой совершены оспариваемые заявителем действия (бездействие) заказчика, организована и проведена в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках; Закон), в связи с чем жалоба заявителя на действия заказчика, закупочной комиссии подлежит рассмотрению по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 04-22/2069 от 14.04.2016) направлено заявителю по адресу электронной почты vitali-korole2015@yandex.ru; заказчику – по адресу электронной почты zakupki@cdbttitan.ru. Организатору закупки разъяснена предусмотренная частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обязанность по извещению лиц, подавших заявки на участие в закупке, о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Рассмотрение жалобы заявителя назначено на 19.04.2016, 16 часов 20 минут. Рассмотрение жалобы по существу завершено 19.04.2016.

Обжалуемая закупка и её предмет – открытый запрос цен в электронной форме на поставку специальной одежды для нужд АО «ЦКБ «Титан». Начальная (максимальная) цена договора – 12 751 780,00 рублей с НДС 18%.

Заказчик – АО «Центральное конструкторское бюро «Титан». Открытый запрос цен проведён на основании Положения о закупках АО «ЦКБ «Титан» (утверждённого решением Совета директоров № 1 от 10.12.2012, с последующими изменениями), Плана закупки товаров, работ, услуг для нужд заказчика. Состав закупочной комиссии заказчика утверждён приказом генерального директора АО «ЦКБ «Титан» от 31.12.2014 № 651.

Извещение о проведении закупки № 31603515988 размещено 05.04.2016 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

Срок подачи заявок – с 05.04.2016 по 12.04.2016. Дата рассмотрения заявок – 19.04.2016.

Из извещения следует, что требования, установленные заказчиком к качеству, техническим характеристикам товара, требования к безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, размерам, упаковке, отгрузке товара, определяются в соответствии с Техническим заданием.

ООО «ТЕХНИКА СИЗ» обратилось в антимонопольный орган с жалобой на положение закупочной документации и действия (бездействия) Заказчика.

Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу и принять меры в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Представителем заказчика представлены письменные возражения на жалобу ООО «ТЕХНИКА СИЗ». АО «ЦКБ «Титан» с доводами заявителя не согласно, в связи с этим, заказчик просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, указанный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг АО «ЦКБ «Титан» (является хозяйственным обществом, в уставном капитале которого доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов).

При закупке товаров, работ, услуг АО «ЦКБ «Титан» руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки (Положением о закупках АО «ЦКБ «Титан»).

При закупке товаров, работ, услуг на АО «ЦКБ «Титан» возложена обязанность руководствоваться принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учётом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона).

ч. 5, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках устанавливает право участия в закупочной процедуре несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, выступающих на стороне одного участника закупки, а также запрет установления дополнительных требований к такой группе лиц.

Требования, предъявляемые заказчиком 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.

Закупочная документация прописывается для любых участников закупочной процедуры, в том числе для нескольких физических лиц, юридических лиц, для индивидуальных предпринимателей или нескольких индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупках. Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, установленным закупочной документацией, должна в совокупности отвечать такая группа лиц.

Таким образом, довод заявителя о том, что Заказчик нарушил ч. 5, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках является необоснованным.

2. В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 (Положением о закупках АО «ЦКБ «Титан»).

В п. 3.1 Договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, указано, что цена поставляемой продукции по настоящему Договору составляет _____ рублей с учетом НДС 18%.

В соответствии с п. 1 ст. 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) упрощенная система налогообложения организациями и индивидуальными предпринимателями применяется наряду с иными режимами налогообложения, предусмотренными законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Согласно п. 2 ст. 346.11 НК РФ организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются плательщиками налога на добавленную стоимость.

Таким образом, условие Договора поставки о «цене поставляемой Продукции по настоящему Договору составляет _____ рублей с учетом НДС 18% не соответствует нормам Федерального законодательства, которым заказчик обязан руководствоваться в силу ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, поскольку на момент проведения закупки отдельные ее участники вправе применять упрощенную систему налогообложения и в соответствии с п. 2 ст. 346.11 НК РФ не является плательщиком НДС.

Принимая во внимание изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком требований ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

3. Согласно п. 7.2.3 Положения о закупках организатор закупок разрабатывает закупочную документацию и распоряжение о проведении закупки.

Под закупочной документацией (документацией о закупке) понимается комплект документов, содержащий полную информацию о предмете, условиях участия и правилах проведения процедуры закупки, правилах подготовки, оформления и подачи предложения участником процедуры закупки, правилах выбора поставщика, а также об условиях заключаемого по результатам процедуры закупки договора (п. 1 Положения о закупках).

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, п. 7.2.4 Положения о закупках АО «ЦКБ «Титан», в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона).

Согласно п. 4.3.1 Положения – запрос цен открытый - способ закупки, при котором выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется на основе сравнения цен при закупке простой продукции.

Комиссией установлено, что в п. 17 Извещения о проведении запроса цен указано, что критериями оценки заявок на участие в закупочной процедуре является – стоимость – оценка и сопоставление заявок допущенных к участию происходит по ценовым предложениям (процедура проводится способом открытого запроса цен – способ закупки, при котором выбор поставщика

(подрядчика, исполнителя) осуществляется на основе сравнения цен.

Довод заявителя о том, что заказчик при проведении закупки нарушил п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в части отсутствия в документации порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, не соответствует действительности. Указанный довод подлежит признанию необоснованным.

4. В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 (Положением о закупках АО «ЦКБ «Титан»).

В форме заявки являющейся неотъемлемой частью закупочной документации установлены следующие требования к порядку заполнения заявки: «исполнитель должен предоставить декларативно сведения о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства...»

Комиссией установлено, что в извещении о закупках АО «ЦКБ «Титан» не указано, что закупка проводится для субъектов малого или среднего предпринимательства.

Таким образом, довод заявителя о том, что заказчик необоснованно требует от участников декларацию о принадлежности к субъектам малого или среднего предпринимательства, является обоснованным.

Принимая во внимание изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком требований ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

5. [Статьей 2](#) Закона предусмотрено, что при закупке заказчики руководствуются законодательством Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ним правовыми актами, регламентирующими правила закупки - положениями о закупке, являющимися документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки).

Положение о закупке утверждается советом директоров (наблюдательным советом) хозяйственного общества в случае, если заказчиком выступает акционерное общество.

[Статьей 3](#) Закона к принципам, которыми при закупке руководствуются заказчики, отнесены: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки. В положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами. 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.

Из приведенных положений следует, что требования к участникам закупки и товарам определяются, прежде всего, потребностями заказчика, а конкуренция обеспечивается тем, что эти требования должны быть изложены в документации о закупке и применяться в равной степени ко всем участникам закупки и предлагаемым ими товарам.

Заказчик пояснил, что требование о необходимости для Поставщика иметь опыт по поставке средств индивидуальной защиты не менее одного календарного года является для Общества важным, т.к. на производстве необходимо снабжение качественными средствами индивидуальной защиты, а также недопустим срыв сроков поставки, что исключается при заключении договора с надежным поставщиком.

Следовательно, с учетом того обстоятельства, что участником закупок может выступить любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям конкурсной документации и удовлетворяющий потребности заказчика, требование заказчика иметь опыт по поставке средств индивидуальной защиты не менее одного календарного года, в данном случае, рассматриваться как ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки не может.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы в этой части.

6. Согласно [п. 9 ч. 10 ст. 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с [п. 4 ч. 1 ст. 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Заказчиком в техническом задании установлено требование – Участник закупки должен иметь опыт аналогичных поставок не менее одного календарного года (копии договоров, спецификаций, контактные данные).

Предмет закупки определен – поставка спецодежды. Таким образом, аналогичная поставка спецодежды, является товар, который по своему функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам полностью идентичен предмету закупки.

Кроме того, Комиссией установлено, что заявитель не обращался за объяснениями к Заказчику.

Заказчик пояснил, что требование о необходимости для Поставщика иметь опыт по поставке спецодежды не менее одного календарного года является для Общества важным, т.к. на производстве необходимо снабжение качественной спецодеждой, а также недопустим срыв сроков поставки, что исключается при заключении договора с надежным поставщиком.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что довод заявителя о том, что из Документации не представляется возможным определить, какой опыт работы признается Заказчиком аналогичным, является необоснованным.

7. При закупке товаров, работ, услуг АО «ЦКБ «Титан» руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом,

регламентирующим правила закупки (Положением о закупках АО «ЦКБ «Титан»).

При закупке товаров, работ, услуг на АО «ЦКБ «Титан» возложена обязанность руководствоваться принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учётом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона).

В п. 7.6.4 Положения Заказчиком установлено, что заявка может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, образец (пробу) товара, на поставку которого размещается заказ.

В п. 4 Извещения установлены требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика согласно Техническому заданию, являющемуся неотъемлемой частью закупочной документации, в п. 1 которого установлено требование о предоставлении образцов специальной одежды.

Ни Положение о закупках, ни нормы действующего законодательства не ограничивают права заказчика в части возможности получения образцов товара (специальной одежды) для определения соответствия сведений о товаре потребностям заказчика.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик обязан руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Наравне с соблюдением указанного принципа, обязанностью заказчика выступает необходимость соблюдения принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения конкурентных процедур закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупки.

Аналогичная правовая позиция представлена в Постановлении Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10.

Тем самым, соблюдение баланса интересов всех участников спорных правоотношений в целях достижения принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции, равно как и эффективности при осуществлении закупки, предполагает как обеспечение возможно широкого участия поставщиков, так и оправданный интерес заказчика в связи с определёнными нуждами, которые должны быть удовлетворены путём эффективного использования денежных средств, выступающих источником финансирования закупки.

Условие закупочной документации, предусматривающее предоставление участниками закупки образцов (пробы) товара, не может рассматриваться как ограничивающее конкуренцию, поскольку его исполнение не может создавать препятствия для добросовестных участников закупки, намеревающихся исполнить договор, в то же время, способствует удовлетворению потребностей заказчика по получению товара надлежащего качества.

Довод заявителя о том, что заказчик при проведении закупки нарушил Положение о закупках АО «ЦКБ «Титан» в части установления неправомерного требования о предоставлении образцов товара, не соответствует действительности. Указанный довод подлежит признанию необоснованным.

8. В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, учитывая характер установленных нарушений со стороны заказчика, допущенных им при организации закупки в форме открытого запроса цен в электронной форме на поставку специальной одежды для нужд АО «ЦКБ «Титан», принимая во внимание содержание жалобы заявителя, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы ООО «ТЕХНИКА СИЗ», а также о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23, об аннулировании открытого запроса цен в электронной форме № 31603515988.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТЕХНИКА СИЗ» на действия заказчика – АО «Центральное конструкторское бюро «Титан» при организации открытого запроса цен в электронной форме № 31603515988 на поставку специальной одежды для нужд АО «ЦКБ «Титан», обоснованной.
2. Признать заказчика – АО «Центральное конструкторское бюро «Титан» нарушившим ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику – АО «Центральное конструкторское бюро «Титан» обязательное для исполнения предписание, предусмотренное пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», об аннулировании открытого запроса цен в электронной форме № 31603515988.