

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 02-09/18.1-19

г. Якутск резолютивная часть оглашена «30» января 2019 г.

изготовлено в полном объеме «04» февраля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<....> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<....> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

<....> – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), члена комиссии,

Заявитель ООО «Аэронавигатор» надлежащим образом уведомлен, поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие заявителя.

От ответчика: АО «Авиакомпания Якутия» представитель <....> по доверенности №74/1 от 22.01.2019 г., представитель <....> без доверенности.

рассмотрев жалобу от 21.01.2019 г. вх. №461э ООО «Аэронавигатор» (ОГРН 1037821033910 ИНН 7810145769) на действия АО «Авиакомпания Якутия» (ОГРН 1041402039403 ИНН 1435149030) размещено извещение о закупке (Извещение №31907405116 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 21.01.2019г. (вх. №461э) Общества с Ограниченной Ответственностью «Аэронавигатор» (далее – Заявитель) на действия Акционерного Общества «Авиакомпания Якутия» (далее – Заказчик) размещено извещение о проведении закупки комплексной информационной системы «АвиаБит-Авиакомпания» (Извещение №31907405116 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«11.01.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> АО «Авиакомпания Якутия» (далее – Заказчик) было размещено извещение о закупке №31907405116 (далее - Извещение).

Согласно Извещению Заказчиком было объявлено о проведении закупки комплексной информационной системы «АвиаБит-Авиакомпания» по максимальной

цене 2 500 000 руб. со сроком действия договора с 01.01.2019 по 31.12.2019.

В качестве способа закупки Заказчик указал закупку у единственного поставщика.

В качестве основания проведения закупки у единственного поставщика Заказчик указал: «закупка осуществляется вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций».

Одновременно с размещением Извещения, 11.01.2019, Заказчиком в ЕИС был размещен протокол заседания Закупочной комиссии № 732-9-2018 от 27.12.2018, согласно которому закупочной комиссией было принято решение об осуществлении закупки комплексной информационной системы «АвиаБит-Авиакомпания» на сумму 2 500 000 руб. со сроком действия договора с 01.01.2019 по 31.12.2019 у единственного поставщика ООО «АвиаБит» (ИНН 7730609020, КПП 775101001, ОГРН 1097746216413).

При проведении данной закупки Заказчиком и Закупочной комиссией Заказчика были допущены следующие нарушения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее- ФЗ-223) и Положения о закупках АО «Авиакомпания Якутия» Р-37-004 ревизия 06 от 13.12.2018, размещенного в ЕИС (далее- Положение о закупках)

1. В соответствии с п.14.8.7. Положения о закупках удовлетворение потребностей, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме. В случае проведения закупки на основании настоящего подпункта (вне зависимости от суммы сделки) заказчик обязан разместить в ЕИС извещение о закупке и документацию о закупке не позднее чем через 1 (один) рабочий день со дня заключения договора, а также одновременно с размещением извещения о закупке и закупочной документацией разместить в ЕИС отчет-обоснование о проведении закупки, составленный в свободной форме, с обязательным описанием событий и происшествий (включая их хронологию), возникновение которых привело к наличию удовлетворяемой потребности, а также указание реквизитов документов, подтверждающих факт возникновения аварии или иных чрезвычайных обстоятельств.

Согласно ст. 2 Положения о закупках под документацией о закупке понимается комплект документов, содержащий всю необходимую и достаточную информацию об условиях процедуры закупки, требования и критерии оценки участников, исходную информацию о технических, коммерческих, организационных и иных характеристиках объекта и предмета процедуры закупки, а также об условиях и порядке проведения процедуры закупки, определенные Положением и действующим законодательством.

В нарушение данного требования при размещении в ЕИС Извещения Заказчиком не были размещены:

а) документация о закупке и любые иные документы, содержащие требования и критерии оценки участников, исходную информацию о технических, коммерческих, организационных и иных характеристиках объекта и предмета процедуры закупки и т.п.;

б) отчет-обоснование и любые иные документы с описанием событий и происшествий, возникновение которых привело к наличию удовлетворяемой потребности, а также реквизиты документов, подтверждающих факт возникновения аварии или иных чрезвычайных обстоятельств.

Среди документов, размещенных в ЕИС по данной закупке, имеется только протокол заседания Закупочной комиссии №732-9-2018 от 27.12.2018.

При этом отсутствие отчета-обоснования о проведении закупки у единственного поставщика свидетельствует о необоснованности принятия Заказчиком решения о проведении закупки у единственного поставщика.

Таким образом, при проведении закупки Заказчик в отсутствие законных оснований сузил круг потенциальных участников закупки до одного и, как результат, необоснованно провел конкурентную закупку, в результате которой договор с определенным поставщиком был заключен без получения и сопоставления конкурирующих заявок других поставщиков.

1. В связи с отсутствием законных оснований для проведения закупки у единственного поставщика Заказчику надлежало провести конкурентную закупку, при которой предмет закупки не должен содержать требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки (п.2 ч. 6.1 ст. 3 ФЗ – 223)

В рассматриваемом случае в описание предмета закупки было включено требование к наименованию информационной системы – «АвиаБит-Авиакомпания» .

Включенное в описание предмета закупки данного требования повлекло за собой необоснованное ограничение количества участников закупки. При этом Заказчик не воспользовался иными возможными способами конкретизации предмета закупки ни в извещении о закупке, ни в документации о закупке, которая при проведении данной закупки в принципе не была сформирована в ЕИС.

Более того у Заказчика отсутствовали основания для включения в описание предмета закупки безальтернативного указания на название системы «АвиаБит-Авиакомпания», которые предусмотрены п.3 ч. 6.1 ст. 3 ФЗ-223, т.к.:

а) товары, используемые Заказчиком, являются совместимыми с другими аналогичными информационными системами, в частности с системой

«Meridian.Alliance», разработчиком и правообладателем которой является ООО «Аэронавигатор», и которая на протяжении последних 5 лет и до настоящего времени эксплуатируется Заказчиком;

б) предметом закупки не являются запасные части и расходные материалы к машинам и оборудованию;

в) закупка не осуществляется для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) необходимость закупки определенной информационной системы не предусмотрена условиями международных и иных договоров.

Данными действиями Заказчика были нарушены права и законные интересы ООО «Аэронавигатор», которое в результате объявления о проведении неконкурентной закупки у единственного поставщика и ограничения предмета закупки указанием на название информационной системы, не смогло принять участие в данной закупке.

О наличии всех необходимых объективных предпосылок для участия в закупке ООО «Аэронавигатор» свидетельствует факт, что в 2013 году Заказчик выбрал систему «Meridian. Alliance» в качестве производственной системы обеспечения своей операционной деятельности и успешно эксплуатировал ее в течение последних 5 лет вплоть до настоящего времени.

Таким образом, закупка №31907405116 была осуществлена Заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках, товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положения о закупках АО «Авиакомпания Якутия» Р-37-004 ревизия 6 от 13.12.2018, размещенного в ЕИС.

В соответствии с п.1 ч. 10 ст. 3 ФЗ – 223 осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика

Согласно ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей 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 настоящим Федеральным законом.

В соответствии с Письмом ФАС России от 01.03.2012 №ИА/6011 «О применении Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» центральный аппарат ФАС России рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчиков при закупке товаров, работ, услуг стоимостью

свыше одного миллиарда рублей. Жалобы на действия (бездействие) заказчиков при проведении иных закупок рассматриваются территориальными органами ФАС России по месту нахождения заказчика».

АО «Авиакомпания Якутия» представили письменное возражение (вх. №707 от 28.01.2019) в котором просит признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «30» января 2019 г. в 15 час. 00 мин.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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.

В соответствии с п.1 ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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, в частности в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлено, что 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.

Таким образом, жалоба ООО «Аэронавигатор» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

11.01.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31907405116.

Организатором закупки является АО «Авиакомпания Якутия».

Предмет закупки: Авиабит – информационные технологии в авиации;

Начальная (максимальная) цена договора: 2 500 00,00 рублей;

Способ проведения закупки : закупка у единственного поставщика;

Исходя из доводов жалобы Заявителя, при размещении в ЕИС Извещения Заказчиком не было размещено:

-документация о закупке и любые иные документы, содержащие требования и критерии оценки участников, исходную информацию о технических, коммерческих, организационных и иных характеристиках объекта и предмета процедуры закупки и т.п.;

При этом заказчик не воспользовался иными возможными способами конкретизации предмета закупки, например, не указал никаких технических характеристик предмета закупки ни в извещении о закупке, ни в документации о закупке, которая при проведении данной закупки не была сформирована и размещена в ЕИС.

Среди документов, размещенных в ЕИС по данной закупке, имеется только протокол заседания закупочной комиссии №732-9-2018 от 27.12.2018.

Согласно Положению о закупках АО «Авиакомпания Якутия» Р-37-004 ревизия 6 от 13.12.2018, размещенного в ЕИС, в ст. 15. Порядок проведения закупок, п. 15.1 Закупочные процедуры проводятся в соответствии с установленными способами и формами настоящим Положением. Процедура закупки проводится в следующей последовательности:

-возникновение потребности у Заказчика;

-при необходимости – переговоры по уточнению условий договора;

-при необходимости – отказ от проведения закупки;

-формирование и официальное размещение извещения и/или документации о закупке;

-заключение договора;

-исполнение договора.

В ст. 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

В ч. 2 ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, что положение о закупке является 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.

В соответствии с п. 2 ч.1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России пришла к выводу о том, что указанные действия АО «Авиакомпания Якутия» нарушила п.2 ч.1 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 20 статьи 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 настоящего Федерального закона.

В ходе рассмотрения дела представитель ответчика <....>пояснила, что контракт в настоящее время заключен.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аэронавигатор» (ОГРН 1037821033910 ИНН 7810145769) на действия АО «Авиакомпания Якутия» (ОГРН 1041402039403 ИНН 1435149030) размещено извещение о проведении закупки комплексной информационной системы «АвиаБит-Авиакомпания» - **обоснованной**;
2. Передать материалы рассмотренной жалобы уполномоченному должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.