

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 8-01/45 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России»,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило заявление ООО «Финдом-Запчасть» (далее – Общество) на действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» (далее – Предприятие) при проведении в феврале 2013 г. открытого запроса котировок цен на поставку запасных частей для мобильной щековой дробильной установки «Komatsu BR-380JS» № 54 ЗК/2013, выразившиеся в отказе в доступе к участию в запросе котировок заявки общества, в связи с отсутствием в составе заявки учредительного документа общества - протокола решения учредителей общества о его создании, а также документов, подтверждающих полномочия лица на подачу заявки.

По мнению заявителя, отказ в допуске к участию в указанной закупке является незаконным, т.к. в извещении о проведении закупки отсутствует требование о предоставлении в составе заявки протокола решения учредителей общества о его создании, в составе заявки Общества имеется выписка из ЕГРЮЛ, из которой следует, что руководитель общества, подававший от его имени заявку, является единственным учредителем и наделен полномочиями представлять интересы Общества без доверенности.

В ходе рассмотрения заявления Хабаровским УФАС России установлено, что Предприятием в закупочную документацию включено не предусмотренное законодательством требование о наличии у участников закупки трехлетнего опыта работа по предмету закупки, не позволяющее лицам, не соответствующим такому требованию, участвовать в закупке, что противоречит антимонопольным требованиям к торгам, к запросам котировок, установленных статьей 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в связи с чем возбуждено настоящее дело.

В заседании Комиссии представитель Предприятия пояснил, что Обществу законно отказано в допуске к участию в закупке, что подтверждается представленными в материалы дела документами и сведениями (закупочная документация, заявка Общества, протоколы). Относительно требования о наличии трехлетнего опыта работ, представитель ответчика пояснил, что Предприятием

принято решение об исключении требования о наличии у участников закупки трехлетнего опыта при проведении последующих закупок для нужд Предприятия в случае если такое требование не предусмотрено федеральным законодательством.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, заслушав доводы ответчика, пришла к следующим выводам.

25.01.2013 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 размещено извещение № 331300111284 о проведении закупки путем запроса котировок цен на поставку запасных частей для мобильной щековой дробильной установки «Komatsu BR-380JC» (закупка № 54 ЗК/2013). Начальная (максимальная) цена договора – 4412318,72 руб.

Также на сайте размещена документация на проведение данного запроса котировок цен, пунктом 11 Информационной карты которой установлены требования к участникам закупки, предусматривающие, что участник закупки должен иметь опыт аналогичных поставок (выполнения аналогичных работ) не менее трех лет.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями 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 частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ при закупке на официальном сайте 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, размещение которой на официальном сайте предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Статьей 2 Закона № 223-ФЗ 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.

В соответствии с пунктом 5 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.

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 со статьей 12 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», утвержденного 12.10.2012 начальником ФГУП и размещенного на официальном сайте, 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 Организатором закупки в соответствии с настоящим Положением о закупках и закупочной документацией.

Участник закупки должен соответствовать обязательным и дополнительным (при их наличии) требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Статьей 21 Положения установлены общие положения при проведении запроса котировок цен.

Победителем в проведении запроса котировок признается участник процедуры закупки, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг. Комиссия отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, или предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок.

Исходя из установленной Положением процедуры проведения запроса котировок цен, требования пункта 11 Информационной карты документации запроса котировок, отсутствие у участников процедуры закупки № 331300111284 трехлетнего опыта поставок товаров по предмету закупки является основанием для отклонения его котировочной заявки, как несоответствующей требованиям извещения о проведении закупки.

Согласно статье 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться 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.

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 9 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупках, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участникам закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Из пункта 2 статьи 12 Положения следует, что участник закупки должен соответствовать обязательным и дополнительным (при их наличии) требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Таким образом, предъявляемые к участникам закупки требования в первую очередь должны быть предусмотрены законодательством, а не установлены заказчиком произвольно, по своему усмотрению.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участнику 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 № 223-ФЗ, в ущерб конкуренции является недопустимой.

Учитывая, что возможность осуществления деятельности, связанной с поставкой запасных частей для мобильной щековой дробильной установки «Komatsu BR-380JC» не ставится в зависимость от наличия какого-либо опыта работа в данной сфере, установленное заказчиком в закупочной документации требование о наличии трехлетнего опыта поставок противоречит федеральному законодательству.

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

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Из положений части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения или устранения конкуренции.

Учитывая, что требование к участникам рассматриваемого запроса котировок о наличии трехлетнего опыта поставок не предусмотрено законодательством, такое требование является незаконным препятствием для доступа к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее установленного,

необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия Предприятия в части установления такого требования противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Изучив доводы заявителя, о незаконности решения закупочной комиссии об отказе Обществу в допуске к участию в закупке, котировочную заявку Общества, закупочную документацию Комиссия пришла к следующему выводу.

Согласно пункту 4.2.2.5 закупочной документации участник закупки обязан представить в составе заявки документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника процедуры закупки без доверенности (далее - руководитель). В случае, если от имени участника процедуры закупки действует иное лицо, заявка на участие в запросе котировок должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника процедуры закупки, заверенную печатью организации и подписанную руководителем участника процедуры закупки (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника процедуры закупки, заявка на участие в запросе котировок должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица.

Данное требование установлено подпунктом 2 пункта 5 статьи 12 Положения.

Согласно статье 273 Трудового кодекса Российской Федерации руководитель организации - физическое лицо, которое в соответствии с законом или учредительными документами организации осуществляет руководство этой организацией, в том числе выполняет функции ее единоличного исполнительного органа.

Специфика профессиональной деятельности руководителя организации, его место и роль в механизме управления деятельностью организации определяют особый правовой статус этих лиц в трудовых отношениях, который существенно отличается от статуса иных работников. Особенности трудовой функции руководителя организации связаны прежде всего с тем, что в силу своих обязанностей по трудовому договору он реализует правосубъектность юридического лица как участника гражданского оборота. Так, в частности, согласно части 2 статьи 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» руководитель общества действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки; выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия, при этом согласно части 1 этой же статьи единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Согласно статье 68 Трудового кодекса Российской Федерации прием на работу

оформляется приказом (распоряжением) работодателя.

Из приведенных законоположений следует, что требование к перечню документов, подтверждающих полномочия лица на подачу котировочной заявки, установленное подпунктом 2 пункта 5 статьи 12 Положения, пунктом 4.2.2.5 закупочной документации не противоречит федеральному законодательству, при этом закупочной документацией не предусмотрена возможность подтверждения таких полномочий иными документами, чем теми, которые перечислены.

Учитывая, что в составе заявки Общества не представлен ни один из документов, указанный в пункте 4.2.2.5 закупочной документации, решение закупочной комиссии об отклонении заявки Общества является законным.

При разрешении в соответствии со статьей 49 Закона о защите конкуренции вопроса о выдаче ответчику предписания, Комиссией установлено, что решением комиссии Хабаровского УФАС России от 24.04.2013 № 33 по рассмотрению дела № 8-01/54 о нарушении Предприятием антимонопольного законодательства действия Предприятия, выразившиеся в предъявлении к участникам закупки требования о наличии 3-летнего опыта работы признаны нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Предприятию выдано предписание от 24.04.2013 № 20, которым предписано в срок 20.05.2013 устранить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с целью чего исключить случаи установления к участникам проводимых закупок требования о наличии опыта выполнения работ, оказания услуг, опыта поставки товаров, являющихся предметом соответствующей, за исключением случаев, если такое требование установлено федеральным законодательством.

Предписание находится в стадии исполнения.

Учитывая, что характер предписанных действий предполагает исключение случаев предъявления к участникам дальнейших закупок незаконного требования со дня выдачи предписания, необходимость выдачи аналогичного предписания по данному делу отсутствует.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 22, 23, частями 1 – 3 статьи 41, частями 1, 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Федерального государственного унитарного предприятия «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» при проведении в феврале 2013 г. открытого запроса котировок цен на поставку запасных частей для мобильной щековой дробильной установки «Komatsu BR-380JC» № 54 ЗК/2013, выразившиеся в установлении в документации указанного запроса котировок цен требования о наличии у участников закупки опыта выполнения охранных услуг не менее трех лет,

нарушением части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.