

РЕШЕНИЕ № 53

27 апреля 2015 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 21 апреля 2015 года.

Решение в полном объеме изготовлено 27 апреля 2015 года.

Комиссия Липецкого управления Федеральной антимонопольной службы России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Л.А. Черкашиной — вр.и.о. руководителя управления;

членов Комиссии:

Т.С. Рябковой — заместителя начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Т.Н. Ролдугиной — начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителей ответчика - ОАО «63 арсенал» — <...>, <...>,

рассмотрев дело № 53 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «63 арсенал» (далее-ответчик) ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Приказом Липецкого УФАС России от 13.04.2015 № 112 возбуждено дело № 53 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «63 арсенал» <...> ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничении конкуренции при проведении запроса ценовых котировок на проведение работ по текущему ремонту объектов спецпроизводства ОАО «63 арсенал» (реестровый номер 31502115286) путем установления требований к участникам о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок.

Определением от 14.04.2015 назначено время и место рассмотрения дела.

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

При рассмотрении дела представители ответчика пояснили, что требование к участникам о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок, установлено в Положении о закупках. И именно в связи с этим оно было включено в закупочную документацию.

Рассмотрев представленные документы и заслушав представителей ответчика, Комиссия установила следующее:

11.03.2015 на официальном сайте закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение и документация о проведении запроса ценовых котировок на проведение работ по текущему ремонту объектов спецпроизводства ОАО «63 арсенал». (реестровый номер 31502115286) (далее- запроса котировок).

Данная закупка осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) и Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным решением Совета директоров ОАО «63 арсенал» (протокол от 25.12.2012 б/н) (далее-Положение о закупках).

Предметом запроса котировок является проведение работ по текущему ремонту объектов спецпроизводства ОАО «63 арсенал».

Разделом 3 документации запроса ценовых котировок установлены требования к участникам процедуры закупки, документам, предоставляемым в составе котировочной заявки на участие в запросе ценовых котировок.

Так, п. 3.1 данного раздела установлены следующие требования к участникам процедуры запроса ценовых котировок:

3.1.1. Быть правомочным заключать Договор в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

3.1.2. Обладать необходимыми сертификатами на товар в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

3.1.3. Не находиться в процессе ликвидации (для юридического лица) или быть признанным по решению арбитражного суда несостоятельным (банкротом).

3.1.4. Не являться организацией, на имущество которой наложен арест по решению суда, административного органа и (или) экономическая деятельность которой приостановлена.

3.1.5. Отсутствовать в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в реестре недобросовестных

поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3.1.6. Не иметь задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год или не превышающей 25 (Двадцать пять) процентов балансовой стоимости активов участника процедуры закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, за исключением случаев, когда такая задолженность оспаривается участником процедуры закупки в судебном порядке, и на момент проведения закупочной процедуры соответствующее судебное решение не принято.

3.1.7. Быть зарегистрированным в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок.

Исходя из смысла данных требований документации следует, что участниками запроса котировок в обязательном порядке должны быть лица, которые зарегистрированы в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок.

Вместе с тем, в Российской Федерации в силу части 1 ст. 8 Конституции РФ гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, что позволяет быть потенциальными участниками запроса котировок хозяйствующим субъектам независимо от времени регистрации их в качестве юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Также в соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что *предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном **законом** порядке.*

Согласно ст. 1 Закона о закупках целями данного Закона являются **расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции**, обеспечение гласности и прозрачности закупки, **предотвращение** коррупции и **других злоупотреблений**.

Статьей 3 данного Закона установлено, что 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.

В силу ч. 5 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Липецкого УФАС считает, что установление требования к участникам запроса котировок о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок, может привести к ограничению конкуренции при проведении запроса котировок.

Подтверждением сделанного вывода, по мнению Комиссия Липецкого УФАС, является то, что на участие в запросе котировок поступила всего одна заявка (протокол заседания комиссии по размещению заказа ОАО «63 арсенал» от 23.03.2015 № 91).

Таким образом, ответчиком при установлении вышеуказанного требования к участникам запроса котировок, допущено нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Комиссией установлено, что 02.04.2015 по итогам проведения запроса котировок заключен договор.

При рассмотрении дела представители ответчика указали, что Положением о закупках установлено требование к участникам закупок о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок.

В связи с указанным обстоятельством, Комиссией Липецкого УФАС рассмотрены

требования Положения о закупках, в соответствии с которым ответчик утвердил документацию о запросе котировок и установил требования к участникам закупок.

Статьей 13 Положения о закупках установлены требования к участникам закупок.

Пунктом 2 установлены обязательные требования к участникам, а пунктом 3 предусмотрено, что заказчик **вправе** установить в документации процедуры закупки также следующие требования к участникам процедуры закупки:

3.1. о раскрытии в составе заявки на участие в процедуре закупки информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по формам, установленным в документации процедуры закупки, с приложением соответствующих подтверждающих документов;

3.2. об отсутствии сведений об участнике процедуры закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»;

3.3. об обладании участником процедуры закупки правами на объекты интеллектуальной собственности, если Заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности или если права на объекты интеллектуальной собственности используются при исполнении договора;

3.4. об отсутствии у участника процедуры закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год или не превышающей 25 (Двадцать пять) процентов балансовой стоимости активов участника процедуры закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период, за исключением случаев, когда такая задолженность оспаривается участником процедуры закупки в судебном порядке, и на момент проведения закупочной процедуры соответствующее судебное решение не принято;

3.5. о показателях финансово-хозяйственной деятельности участника закупки, которые должны свидетельствовать о его платежеспособности и финансовой устойчивости;

3.6. о наличии у участника процедуры закупки опыта выполнения работ (оказания услуг, поставок товаров), относящихся к той же группе (подгруппе), что и предмет процедуры закупки, а также положительной деловой репутации;

3.7. о наличии производственных (в т.ч. складских) помещений и технологического оборудования (могут устанавливаться требования к наличию сервисных центров, наличию оборудования, необходимого для выполнения специальных работ и т.п.);

3.8. о наличии трудовых ресурсов (наличие в штате (или привлеченных на основе договоров гражданско-правового характера) специалистов в соответствующих областях с указанием требуемого опыта работы данных специалистов в указанной области, и т.п.);

3.9. о наличии соответствующих финансовых ресурсов (наличие денежных средств на счетах, денежных средств, отраженных по данным бухгалтерской отчетности, и т.п.);

3.10. о наличии действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля качества) у участника процедуры закупки (и/или привлекаемого субподрядчика/соисполнителя, и/или предприятия-изготовителя товара, право на поставку которого является предметом закупочной процедуры). При этом в документации о закупке должен быть указан стандарт, которому должна соответствовать система менеджмента качества (со ссылкой «либо аналог» либо «или эквивалент») или должны быть изложены основные требования к такой системе.

3.11. о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год (минимальный срок устанавливает Заказчик) до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок;

3.12. иные требования, установленные законодательством Российской Федерации и Заказчиком к участникам процедур закупки.

Согласно п. 7 статьи 13 Положения о закупках поставщики (подрядчики, исполнители), не соответствующие предъявляемым Заказчиком требованиям к участникам процедур закупки, изложенным в документации о закупке, и/или чьи заявки на участие в процедуре закупки не соответствуют требованиям, установленным документацией о закупке, не допускаются к участию в процедуре закупки.

Как было указано Комиссией, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений.

Наличие в Положении о закупках требования к участникам о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год (минимальный срок устанавливает Заказчик) до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок (подпункт 3.11) ведет к дискриминации и необоснованным ограничениям участников закупки.

Более того, наличие в Положении о закупках открытого перечня требований к участникам («иные требования, установленные законодательством Российской Федерации и Заказчиком к участникам процедур закупки») не обеспечивают информационную открытость закупки, могут привести к дискриминации и необоснованным ограничениям участников.

Вместе с тем, в силу пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны **сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки** и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия

установленным требованиям.

Таким образом, требования к участникам должны быть четко установлены в Положении о закупках и не допускать их произвольного установления в закупочных документах по усмотрению заказчика.

В силу ст. 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Таким образом, требование о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год (минимальный срок устанавливает Заказчик) до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок и возможность установления в документах о закупках иных требований к участникам процедур закупки, могут привести к ограничению конкуренции при проведении закупок, что является нарушением ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Оснований для прекращения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 48 Закона о защите конкуренции, не установлено.

При принятии решения о выдаче предписания о прекращении нарушений антимонопольного законодательства, Комиссия принимает во внимание, что по итогам проведения закупки заключен договор, а требования Положения о закупках противоречат ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях открытого акционерного общества «63 арсенал» <...> нарушение ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничении конкуренции при проведении запроса ценовых котировок на проведение работ по текущему ремонту объектов спецпроизводства ОАО «63 арсенал» (реестровый номер 31502115286) путем установления требований к участникам о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее, чем за один год до даты размещения извещения о закупке на официальном сайте закупок, а также путем установления требований, указанных в подпунктах 3.11 и 3.12 пункта 3 статьи 13 Положения о закупках.

2. Выдать предписание открытому акционерному обществу «63 арсенал» о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 53

27 апреля 2015 года

г. Липецк

Комиссия Липецкого Управления Федеральной антимонопольной службы России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Л.А. Черкашиной — вр.и.о. руководителя управления;

членов Комиссии:

Т.С. Рябковой — заместителя начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Т.Н. Ролдугиной — начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 27.04.2015 по делу № 53 о нарушении открытым акционерным обществом «63 арсенал» ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «63 арсенал» прекратить действия, которые могут привести к ограничению конкуренции при осуществлении закупок, проводимых в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным решением Совета директоров ОАО «63 арсенал» (протокол от 25.12.2012 б/н).

2. С целью устранения нарушений антимонопольного законодательства открытому

акционерному обществу «63 арсенал» **в срок до 01.07.2015** необходимо внести изменения в подпункты 3.11 и 3.12 пункта 3 статьи 13 Положения о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным решением Совета директоров ОАО «63 арсенал» (протокол от 25.12.2012 б/н) в части приведения их в соответствие с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" с учетом решения Комиссии Липецкого УФАС России от 23.04.2015 по делу № 53.

3. В трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания уведомить об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Примечание: Невыполнение предписания антимонопольного органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с КоАП РФ.