

1. ООО «РегионСтройСервис-Автоматика»

644123, г. Омск, ул. Конева, д. 14

2. АО «Концерн «Автоматика»

127106, Москва, ул. Ботаническая, д. 25

3. ООО «ЭТП»

420097, г. Казань, ул. Достоевского, д. 66

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1755/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.07.2017 г. Москва

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

при участии представителей:

от заказчика - АО «Концерн «Автоматика»,

в отсутствие:

ООО «РегионСтройСервисАвтоматика», ООО «ЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 21.07.2017 № НО/36521/17),

рассмотрев жалобу ООО «РегионСтройСервисАвтоматика» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «Концерн «Автоматика» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению работ в комнатах №№ 701, 705 и 707 стр. 6 по устройству здравпункта (реестровый № 31705292207) (далее - Закупка),

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 Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в установлении неправомерных требований к участникам Закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из требований части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа не связана доводами жалобы и вправе проверить документацию, а равно действия заказчика в полном объеме.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

АО «Концерн «Автоматика» 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 в зависимости от обязательности их проведения, 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.

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).

04.07.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно извещению о проведении Закупки дата окончания подачи заявок - 17.07.2017. Дата рассмотрения заявок - 19.07.2017, подведения итогов Закупки - 24.07.2017.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

По мнению Заявителя, Заказчик установил неправомерные требования о наличии у участника Закупки лицензии Федеральной службы безопасности Российской Федерации (далее - ФСБ России), а также допуска саморегулируемой организации на выполнение работ.

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.

В соответствии с подпунктом 15 пункта 14.3.6 Положения о закупках в документации о закупке должна содержать следующие сведения, в том числе: требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 15 Информационной карты обязательные требования к участникам закупки установлены в соответствии с Приложением № 1 к Информационной карте.

Согласно пункту 1.6 Приложения № 1 к Информационной карте Закупочной документации (Требования к участникам закупки) установлены обязательные требования к участникам закупки, в том числе:

- наличие действующей лицензии, выданной ФСБ России, на осуществление деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) в соответствии с Федеральным законом № 99 от 4.05.2011 «О лицензировании отдельных видов деятельности» и постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 313 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)»;

- наличие у Подрядчика допуска саморегулируемой организации (далее - СРО) на выполнение работ, согласно перечню видов работы, согласно Перечню видов работ, утвержденному приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 года № 626 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства».

Таким образом, Заказчиком установлено требование к участникам Закупки, согласно которому в составе заявки должна быть представлена, кроме прочего, лицензия ФСБ России на осуществление указанных видов работ, а также свидетельство о допуске СРО.

Аналогичные требования включены в ЕИС в действующую на момент рассмотрения жалобы Закупочную документацию.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не только обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, но и выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов, удовлетворения потребностей заказчика в работах, товарах, услугах.

Заказчик на заседании Комиссии согласился с доводом жалобы и пояснил следующее. В адрес Заказчика 12.07.2017 поступил запрос о разъяснении положений Закупочной документации относительно правомерности установления указанных требований к участникам Закупки. 13.07.2017 Заказчиком в ЕИС опубликован ответ, согласно которому Заказчиком изменено требование к участникам закупки, установленное пунктом 1.6 Приложение № 1 к Информационной карте.

Таким образом, по мнению Заказчика, были внесены изменения в Закупочную документацию в отношении указанных требований.

Вместе с тем, в ЕИС в разделах «Документы закупки», «Изменения и разъяснения» отсутствуют сведения о внесении изменений в Закупочную документацию. Также в разделе «Документы закупки» 05.07.2017 размещена Закупочная документация в действующей редакции, содержащая оспариваемые Заявителем требования к участникам Закупки.

Согласно пункту 14.4.4 Положения о закупках разъяснение положений документации о закупке не должно изменять ее сути.

Однако, содержание разъяснения Заказчика изменяет суть Закупочной документации, фактически отменяя спорные требования к участникам Закупки, указанные в Закупочной документации.

Комиссия отмечает, что изменение сути Закупочной документации разъяснением ее положений вводит потенциальных участников Закупки в заблуждение, а также не позволяет однозначно установить требования, предъявляемые к участникам Закупки.

В пользу названного вывода свидетельствует, в том числе, то обстоятельство, что 14.07.2017 в адрес Заказчика был направлен запрос о публикации измененной Закупочной документации в ЕИС.

Одновременно Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 14.5.3 Положения о закупках организатор закупки вправе принять решение о внесении изменений в извещение и/или документацию о закупке в любой момент до окончания срока подачи заявок. В случае, если изменения в извещение и/или документацию о закупке внесены позднее чем за 5 (пять) дней до даты окончания срока подачи заявок, срок подачи заявок на участие в закупке должен быть продлен так, чтобы со дня официального размещения внесенных изменений до даты окончания подачи заявок такой срок составлял не менее чем 7 (семь) дней.

Однако, в Закупочную документацию и извещение о проведении Закупки не включались сведения о продлении срока приема заявок.

Таким образом, в указанных действия Заказчика усматривается нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках; подпункта 15 пункта 14.3.6, пункта 14.4.4 Положения о закупках.

Заказчиком доказательств обратного не представлено.

Дополнительно Комиссией установлено, что согласно протоколу подведения итогов от 17.07.2017 № 249 ЗК для участия в Закупке была подана одна заявка.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.07.2017 № НО/36251/17.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1755/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.07.2017 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 своего решения от 27.07.2017 по делу № 1-00-1755/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Концерн «Автоматика» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению работ в комнатах №№ 701, 705 и 707 стр. 6 по устройству здравпункта (реестровый № 31705292207) (далее - Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
 2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
 3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 27.07.2017 по делу № 1-00-1755/77-17.

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее семи рабочих дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 27.07.2017 по делу № 1-00-1755/77-17.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 22.09.2017.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 29.09.2017 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.