

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22659/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.12.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя от АО «Российские космические системы»,

в отсутствие представителей ООО «Метснаб», извещённых надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 16.12.2021 № НП/77343/21,

рассмотрев жалобу ООО «Метснаб» (далее — Заявитель) на действия АО «Российские космические системы» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на закупку анодов Ср 99,99, проволоки Ср 99,99 (реестровый № 32110881088, 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 Заказчиков при проведении Закупки.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

В уведомлении о принятии жалобы к рассмотрению содержалась информация о том, что в случае отсутствия технической возможности, а также при наличии иных объективных причин невозможности рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи, стороны вправе подать ходатайство об очном рассмотрении жалобы, оформленное надлежащим образом. Указанное ходатайство должно быть направлено не позднее 15:00 (по московскому времени) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы на электронные почты to77@fas.gov.ru, to77-torgi.mufas@fas.gov.ru.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителя от Заявителя.

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 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно включено требование к участнику закупки о наличии лицензии на право работы с драгоценными металлами. По мнению Заявителя данное требование влечет за собой ограничение конкуренции.

Документация Заказчика не позволяет установить, какой вид лицензии необходимо иметь участнику для участия в Закупке.

По мнению Заявителя, наличие регистрации участника в ГИИС ДМДК — обоснованное требование, обеспечивающее участие в закупке организаций, имеющих право на закупку и реализацию драгоценных металлов.

Организация, зарегистрированная в ГИИС ДМДК, не обязана для ведения своей деятельности, дополнительно получать лицензию на право работы с драгоценными металлами.

В связи с отсутствием у Заявителя лицензии на право работы с драгоценными металлами, Заявитель не в праве принять участие в Закупке, а при подачи заявки, заявка Заявителя подлежит отклонению.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Требования к участникам закупки установлены подразделом 10.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», утв. Наблюдательным советом Госкорпорации «Роскосмос» (Протокол от 25.08.2020 № 38-НС) (далее – Положение).

Федеральный закон от 26.03.98 № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (далее - Закон о драгоценных металлах) устанавливает правовые основы регулирования отношений, возникающих в области геологического изучения и разведки месторождений драгоценных металлов и драгоценных камней, их добычи, производства, использования и обращения (гражданского оборота).

Пунктом 2 ст. 10 Закона о драгоценных металлах устанавливаются виды государственного регулирования отношений в области геологического изучения и разведки месторождений драгоценных металлов и драгоценных камней, их добычи, производства, использования и обращения, а также заготовки лома и отходов драгоценных металлов и драгоценных камней, в том числе определяется, что на различные виды деятельности с драгоценными металлами и драгоценными камнями должны быть получены соответствующие лицензии.

Законом о драгоценных металлах, федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлен закрытый перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию.

Юридические лица и индивидуальные предприниматели вправе осуществлять

операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями и при этом иметь одну или несколько лицензий на деятельность в указанной области.

Согласно действующему законодательству к лицам, которые могут быть признаны субъектами добычи и производства драгоценных металлов, относятся и иные лица, в том числе не имеющие лицензии на право пользования участками недр.

Заказчик отмечает, что юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие операции с драгоценными металлами подлежат постановке на специальный учет.

Постановка на специальный учет осуществляется в порядке, установленном Правилами ведения специального учета юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями, утв. Постановлением Правительства РФ от 01.10.2015 № 1052.

Учет осуществляет Федеральная пробирная палата в государственной интегрированной информационной системе в сфере контроля за оборотом драгоценных металлов, драгоценных камней и изделий из них (далее - ГИИС ДМДК).

Закупочной документацией предусмотрено специальное требование – подтверждение права на работу (операции) с драгоценными металлами.

Исходя из вышеизложенного, любое юридическое лицо, осуществляющее операции с драгоценными металлами, в установленном законе порядке должно быть включено в реестр в ГИИС ДМДК.

Постановка на учет подтверждается соответствующим уведомлением (свидетельством), выданным уполномоченным органом.

Комиссия, изучив представленные в материалы дела документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 12 Приложения № 3 к информационной карте Участник

закупки должен иметь действующую лицензию на право работы с драгоценными металлами, быть зарегистрирован в ГИИС ДМДК.

Данное требование предъявляется к участникам Закупки, не предоставления указанных документов влечет к отклонению заявки.

На заседании Комиссии представитель Заказчика подтвердил, что требование документации сформулировано не корректно, для участия в Закупке не требуется специальная лицензия на право работы с драгоценными металлами, а требуется только подтверждение, что участник включен в реестр в ГИИС ДМДК.

Таким образом, документация Заказчика содержит положения, которые вводят потенциальных участников Закупки в заблуждение и влечет ограничение конкуренции.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках и признает жалобу Заявителя обоснованной.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя, в связи с чем Заказчику выдается обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в документацию с учетом настоящего решения.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Метснаб» (ИНН: 5256049445; ОГРН: 1045207048810) на действия АО «Российские космические системы» (ИНН: 7722698789; ОГРН: 1097746649681) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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