

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 002/10/18.1-525/2024

17.04.2024 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председателя Комиссии:

рассмотрев жалобу ООО "СкладТехСервис" (вх.№ 5565-ЭП/24 от 08.04.2024) на действия Организатора торгов АО Санаторий "Янган-Тай" РБ при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, закупка электропогрузчика (извещение № 32413368192, лот №1).

При участии представителей Заявителя и Заказчика.

в соответствии со статьей 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба от ООО "СкладТехСервис" (вх.№ 5565-ЭП/24 от 08.04.2024) (далее - Заявитель) на действия Организатора торгов АО Санаторий "Янган-Тай" РБ (далее — Организатор торгов) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, закупка электропогрузчика (извещение № 32413368192, лот №1) (далее-Закупка), размещенной на сайте единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>.

В своей жалобе Заявитель указывает, что его права и законные интересы были нарушены путем отклонения Заказчиком заявки Заказчика, так же тем что участник признанный победителем по Закупке не является дилером складской техники (ОКВЭД деятельности не соответствует предмету закупки).

Заказчик и Организатор торгов с доводами, изложенными в жалобе не согласны, изложили позицию в письменных возражениях.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия установила следующее.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в заседании, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, запрос предложений или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, запрос предложений 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере

строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Из вышеизложенного следует, что действия (бездействие) организатора торгов, в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, могут быть обжалованы 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.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

11.03.2024 АО Санаторий "Янган-Тай" РБ на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru разместило извещение № 32413368192 о запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку электропогрузчика.

Дата начала срока подачи заявок - 11.03.2024

Дата и время окончания срока подачи заявок - 21.03.2024 10:00

Дата подведения итогов - 21.03.2024.

Комиссия, выслушав участников рассмотрения жалобы и изучив

материалы дела пришла к следующим выводам.

Порядок проведения запроса котировок в электронной форме, а также содержание Извещения о закупке установлены Заказчиком в соответствии с Разделом XLIV Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО Санаторий «Янган-Тау», и требованиями статьи 3.2 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ (далее -Федеральный закон № 223-ФЗ).

В соответствии с п.1 части 6 ст. 3 Федерального закона N 223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: «в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки».

Комиссией установлено, что ни раздел Техническое задание, ни извещение о проведении запроса котировок в целом не содержит информации об области применения ОКПД2 или ОКВЭД, а так же дополнительных требований о принадлежности участника закупки к специализированной организации по поставкам грузоподъемных машин и механизмов.

Требования к участникам закупки и перечень документов представляемые участниками закупки установлены разделами 2 и 4 и Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, при этом содержание данных пунктов никак не ограничивает участников закупки в зависимости от группировки кодов ОКВЭД либо видов экономической деятельности участников либо иной специальной принадлежности.

Доводы заявителя жалобы о недопустимости участия в закупках (либо необходимости его ограничения) для участников обладающих ОКВЭД отличным от предмета, либо неотнесения его к специализированной организации по поставкам грузоподъемных машин и механизмов или не являющегося дилером складской техники, противоречит действующему гражданскому законодательству, поскольку юридические лица могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Привязка деятельности организации к ОКВЭД, исходя из предмета закупки, напрямую противоречит положениям ст. 34 Конституции РФ, поскольку не требует специального разрешения (лицензии) и не

является запрещенной.

Согласно разъяснениям ФНС России от 22 августа 2019 г. № СА-17-2/229@ "О рассмотрении обращения" указание в ЕГРЮЛ кодов ОКВЭД не может расцениваться как ограничение права коммерческой организации (ее обособленных подразделений) заниматься иными видами деятельности. Также не имеет значения, указан ли код в качестве основного или дополнительного вида деятельности.

Следовательно, Комиссия признает довод необоснованным.

Относительно довода Заявителя, что его заявка была не допущена необоснованно установлено следующее.

Согласно п.4.1 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку электропогрузчика CPD 20 AEY-2 или эквивалента в соответствии с техническим заданием для нужд АО Санаторий «Янган-Тау» (далее - Извещение) участником закупки является 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 соответствующей инструкции о закупке и представившие документы, перечисленные в настоящем пункте:

- 1) предложение участника запроса котировок в электронной форме о цене договора (приложение №3)
- 2) выписка из ЕГРЮЛ, не позднее месячной давности, заверенную печатью ИФНС или заверенную усиленной квалифицированной электронной подписью
- 3) анкета участника закупки по приложенной форме (приложение №4)
- 4) Копии учредительных документов: устава (выписка), свидетельство о включении в единый государственный реестр юридических лиц (индивидуальных предпринимателей) или лист записи ЕГРЮЛ (ЕГРИП), свидетельство о постановке на налоговый учет;
- 5) перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного

лица)

б) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании или приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее по тексту - руководитель). В случае если от имени участника закупки действует иное лицо - представляется также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки и подписанная руководителем участника закупки. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника закупки - предоставляется также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

7) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

8) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

9) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

10.1.) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

10) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель

заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц.

11) участник закупки не является офшорной компанией.

12) отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 44-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

13) в случае, если заключение договора является для участника процедуры закупки крупной сделкой - обязательство представить решение соответствующего органа управления об одобрении договора об оказании финансовых услуг, в отношении которых осуществляется процедура закупки в срок, не превышающий 40 (сорок) календарных дней от даты заключения договора по результатам проведения процедуры закупки. В случае, если для данного участника оказание услуг, являющееся предметом договора, не является крупной сделкой, участник процедуры закупки представляет соответствующее письменное подтверждение.

14) наличие опыта работы – опыт работы не менее 3 (трех) лет – наличие соответствующей записи в ЕГРЮЛ и/или предоставление не менее 5 (пяти) договоров с предметом аналогичным предмету настоящей закупки на сумму не менее 4,0 млн рублей каждый с подтверждением полного исполнения условий договора (каждый договор должен быть заключен по итогам закупочной процедуры, проведенных на ЕИС в сфере закупок по 44-ФЗ или 223-ФЗ). Отсутствие опыта работы и его подтверждения является основанием для отклонения заявки.

15) отсутствие задолженности по налогам - представить справку из ИФНС об отсутствии задолженности не позднее месячной давности, заверенную печатью ИФНС или заверенную усиленной квалифицированной электронной подписью ИФНС. Наличие задолженности или отсутствие справки является основанием для отклонения заявки.

При этом в п.4.2. Извещения установлено, что документы, перечисленные в подпунктах 7-13 пункта 4.1. настоящего раздела инструкции, представляются в простой форме на фирменном бланке участника закупки. Указанные в них сведения заверяются подписью руководителя (уполномоченного лица).

Протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления заявок (подведения итогов закупки) по запросу котировок в электронной форме на поставку электропогрузчика CPD 20 AEY-2 или эквивалента в соответствии с техническим заданием для нужд АО Санаторий «Янган-Тау» от «21» марта 2024 года (далее — Протокол подведения итогов) Заявитель был не допущен в связи с не соответствием требованиям указанным в извещении (не предоставлены требуемые документы пп.10, 13- 15 п.4.1. извещения).

Комиссия, проанализировав заявку Заявителя установила отсутствие следующих сведений: 10) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов. 13) в случае, если заключение договора является для участника процедуры закупки крупной сделкой - обязательство представить решение соответствующего органа управления об одобрении договора об оказании финансовых услуг, в отношении которых осуществляется процедура закупки или опровержение. 15) отсутствие задолженности по налогам - представить справку из ИФНС об отсутствии задолженности не позднее месячной давности, заверенную печатью ИФНС или заверенную усиленной квалифицированной электронной подписью ИФНС.

Также в анкете поданной Заявителем в графе «Срок деятельности» указано менее года. Договоры подтверждающие количество опыта в соответствии с п.п. 14 п.4.1 не представлено. Следовательно, установлено не соответствие вышеуказанному пункту, в котором говорится, что необходимо наличие опыта работы – опыт работы не менее 3 (трех) лет – наличие соответствующей записи в ЕГРЮЛ и/или предоставление не менее 5 (пяти) договоров с предметом аналогичным предмету настоящей закупки на сумму не менее 4,0 млн рублей каждый с подтверждением полного исполнения условий договора (каждый договор должен быть заключен по итогам закупочной процедуры, проведенных на ЕИС в сфере закупок по 44-ФЗ или 223-ФЗ). Отсутствие

опыта работы и его подтверждения является основанием для отклонения заявки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссия, изучив требования Документации, дополнительно отмечает, что требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету закупки является избыточным, поскольку отсутствие или недостаточность опыта оказания работ по предмету Закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок.

Данная позиция подтверждается судебной практикой, а именно Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 29.04.2019 по делу N А40-49403/2018: "наличие у участников закупки опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего выполнения работ".

Учитывая, что выявленное нарушение не повлияло на конкуренцию при проведении торгов, Комиссия решила предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО "СкладТехСервис" (вх.№ 5565-ЭП/24 от 08.04.2024) на действия Организатора торгов АО Санаторий "Янган-Тай" РБ при

организации и проведении запроса котировок в электронной форме, закупка электропогрузчика (извещение № 32413368192, лот №1) при проведении Закупки необоснованной.

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