

ООО «Спецэлектроснабжение»

121059, Москва, наб. Бережковская, д. 20, стр. 6, ком. 13

ФГУП «Главное управление строительства дорог и аэродромов при Федеральном агентстве специального строительства»

(ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России»)

125212, Москва, ул. Адмирала Макарова, д. 6, к. 1

ООО «Спецстройторг»

123317, Москва, Тестовская ул., д. 10

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1940/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.10.2016 Москва

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

при участии:

от заявителя - ООО «Спецэлектроснабжение» :

от заказчика - ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России»:

рассмотрев жалобу ООО «Спецэлектроснабжение» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельной продукции (реестровый № 31604145749) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в Закупке.

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.

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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС).

Извещение о проведении Закупки размещено в ЕИС 28.09.2016. Дата окончания подачи заявок — 03.10.2016, дата подведения итогов — 12.10.2016.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок № 253-4 от 10.10.2016 заявка ООО «Спецэлектропоставка» признана не соответствующей требованиям документации: в составе заявки отсутствуют требуемые документы в соответствии с подпунктами 5,10 пункта 6.2 Тома 2 документации:

- бухгалтерский баланс вместе с отчетом о финансовых результатах за 2013 год;
- документ подтверждающий наличие опыта поставок аналогичных товаров, работ, услуг за 2013 год.

Согласно доводу Заявителя, отклонение заявки от участие в Закупке неправомерно, ввиду неправомерного включения в документацию о Закупке требования о наличии опыта, не соответствующего требованиям Положения о закупках Заказчика и нормам Закона о закупках. В подтверждение наличия квалификации в составе предоставлены документы, подтверждающие наличие опыта аналогичных поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг за 2014, 2015, 2016 год.

В рамках заседания Комиссии Заказчиком даны письменные пояснения, согласно которым основанием отклонения заявки Заявителя послужило отсутствие у лица необходимого опыта исполнения договоров на аналогичные услуги в 2013 году.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 5.1 Положения о закупках при размещении закупки к участникам закупки предъявляется, в том числе, следующее требование:

- наличие за последний год, предшествующий закупке, опыта выполнения не менее двух аналогичных поставок товаров, работ и услуг, стоимостью не менее пятидесяти процентов начальной (максимальной) цены договора, установленной документацией о закупке заказа. При этом, в документации о закупке должно быть указано, какие товары, работы, услуги будут считаться аналогичными покупаемым товарам, работам, услуга. Заказчик при установлении требования указанного требования вправе увеличить размер стоимости аналогичных поставок товаров, работ, услуг до ста процентов начальной (максимальной) цены договора, установленной закупочной документацией,
- регистрация в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя не позднее чем за один год до даты размещения извещения о закупке. Заказчик при установлении данного требования вправе увеличить срок регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя до трех лет до даты размещения извещения о закупке.

Таким образом, положением о закупке Заказчика закреплено право по установлению требования о наличии опыта оказания не менее двух

аналогичных поставок товаров, работ и услуг с определенной стоимостью. Одновременно, предоставлено право по предъявлению требования о регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя до трех лет до даты размещения извещения о закупке.

В соответствии с подпунктами 5, 10 пункта 6.2 Закупочной документации заявка, подготовленная участником, должна обязательно содержать:

- бухгалтерский баланс вместе с отчетом о финансовых результатах за 2013, 2014 г. и 2015 г. или копии налоговых деклараций по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения, с отметкой налогового органа о приеме, за аналогичный период, в случае, если участник применяет упрощенную систему налогообложения, заверенные печатью и подписью уполномоченного лица Участника, в том числе уведомление из налогового органа с подтверждением возможности применения упрощенной системы налогообложения, при этом стоимость заключаемого договора по результатам проведенной закупки не должна превышать выручку участника за отчетный год более чем в 1,5 раза;
- документ, подтверждающий наличие опыта поставок аналогичных товаров, работ, услуг за 2013, 2014, 2015 года. При этом в подтверждение опыта аналогичных поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг за 2015 г. необходимо представить документы подтверждающие наличие за 2015 г. опыта стоимостью не менее пятидесяти процентов начальной (максимальной) цены договора, установленной документацией о закупке заказа с количеством аналогичных поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг не менее двух за 2015 г. Товары, работы, услуги соответствующие техническому заданию (том 3 настоящей документации о запросе предложений) будут считаться аналогичными покупаемым товарам, работам, услугам.

Между тем, вышеуказанное требования, о наличии опыта поставок аналогичных товаров, не соответствуют Положению о закупках Заказчика. Положением о закупках не предусмотрено право на предъявление требования о наличии опыта аналогичных поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг за определенный временной период.

Одновременно, Заказчиком не дано обоснование предъявления к потенциальным участникам требования о наличии опыта поставок аналогичных товаров, работ, услуг исключительно за 2013, 2014, 2015 года, как не дано обоснование предъявления требования о предоставлении бухгалтерских балансов вместе с отчетом о финансовых результатах за 2013, 2014 и 2015 годы.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Положениями названного закона не установлен перечень технических и функциональных характеристик товаров, подлежащих указанию в

Закупочной документации, однако обязанность конкретизации товара по его техническим характеристикам возложена на Заказчика, для последующего определения соответствия предполагаемого товара своим потребностям. При этом требования, установленные в отношении участника закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие у участника закупки опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом закупки, должны коррелироваться с самим предметом закупки. Кроме того, реализация Заказчиком права на самостоятельное установление тех или иных требований к предмету закупки, а также к участникам закупки, не должно нарушать запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений необходимо учитывать требования антимонопольного законодательства, запрещающие осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 вышеупомянутой статьи положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, включение в Закупочную документацию детализированных требований к товару, его размерам и упаковке, а также определенных требований к участникам Закупки не противоречит законодательству, запрещено только установление таких требований, которые влекут ограничение конкуренции. При этом, установление любых требований как к предмету закупки, так и к её участникам, должно иметь под собой объективную документальную подтвержденную необходимость. Обратное противоречило бы законодательно закреплённому принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Поставка кабельной продукции, являющийся предметом Закупки в настоящем случае, не является технически сложным предметом поставки, требующим наличие определенного опыта его производства или поставки за период с 2013-2015 годы.

Кроме того, действующим законодательством не предусмотрено на отборочной стадии устанавливать требования о наличии опыта работы в течение определенного периода времени. Данное требование является ограничением конкуренции, а также, как указано было ранее, противоречит Положению о закупках Заказчика.

Установление требования о наличии опыта работы исключительно за 2013, 2014, 2015 года является ограничением конкуренции, поскольку эти

действия не только ограничивают, но и пресекают выход на рынок вновь созданных предприятиям, даже в том случае, если они обладают соответствующей производственной базой и производственными мощностями, квалифицированным персоналом и материальными ресурсами. Установление данного условия ведет к ограничению доступа к участию в конкурсе, сокращает число потенциальных участников, что ведет к ограничению конкуренции.

Учитывая совокупность вышеуказанных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу, что Закупочная документация в части требования к участникам конкурса о наличии опыта работы не менее трех лет, и соответственно регистрации лица с 2013 года, не соответствует законодательству о закупках и существенно, безосновательно ограничивает круг потенциальных участников закупки.

Заказчик на заседании Комиссии не смог обосновать включение в Закупочную документацию требования о наличии у участника Закупки опыта поставок аналогичных товаров за 2013, 2014, 2015 года применительно к закупаемому товару.

Таким образом, действия Заказчика по включению необоснованных требований к участникам закупки и по предоставлению преимущественных условий одному хозяйствующему субъекту участия в Закупке нарушают требования части статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В связи с изложенным Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы. Кроме того, принимая во внимание то обстоятельство, что Заявителю было отказано в допуске к участию в Закупке ввиду его несоответствия заведомо незаконному требованию Заказчика, отсутствие у последнего правового обоснования совершенных им действий, Комиссия считает отказ Заявителю в допуске к участию в Закупке также необоснованным, противоречащим целям и принципам Закона о закупках, нарушающим права и законные интересы заявителя, в связи с чем полагаем необходимым жалобу общества признать обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
 2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 5.1 Положения о закупках.
 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об

устранении выявленных нарушений.

ООО «Спецэлектропоставка»

121059, Москва, наб. Бережковская,
д. 20, стр. 6, ком. 13

ФГУП «Главное управление
строительства дорог и аэродромов
при Федеральном агентстве
специального строительства»

(ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое
России»)

125212, Москва, ул. Адмирала
Макарова, д. 6, к. 1

ООО «Спецстройторг»

123317, Москва, Тестовская ул., д. 10

1.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1940/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.10.2016 Москва

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

Комиссия) в составе:

членов Комиссии:

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 19.10.2016 по делу № 1-00-1940/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельной продукции (реестровый № 31604145749) (далее - Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.

2. Заказчику разместить информацию об отмене протоколов в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) в сети Интернет.

3. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.

4. Заказчику внести изменения в документацию о Закупке с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 19.10.2016 по делу № 1-00-1940/77-16.

5. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.

6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в ЕИС.

7. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.

8. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 25.11.2016**.

9. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 02.12.2016** с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.

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.