

Решение
по делу №06/75-17
о результатах рассмотрения жалобы на действия заказчика
при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ,
услуг отдельными видами юридических лиц»

23.01.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов муниципального казенного предприятия «Дорожно-эксплуатационный участок» муниципального образования городской округ Ялта Республики Крым (далее — Заказчик) А. С. Кононцева (начальник), А. Р. Старостюк (по доверенности),

представители общества с ограниченной ответственностью «Гранд Столица» (далее — Заявитель) на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 22.12.2016 № 23/12-2016, направленную по подведомственности ФАС России письмом от 12.01.2017 № РП/832/17 (вх. №75/09 от 13.01.2017), на действия Заказчика при проведении открытого запроса котировок в электронной форме «предоставление услуг по сбору, вывозу твердых коммунальных отходов (ТКО) на перегрузочную станцию, перегрузку, транспортировке и размещению на полигоне муниципального образования городской округ Ялта Республики Крым на 2017 год» (извещение №31604513482) (далее — Запрос котировок), рассмотрев предоставленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Запроса котировок. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика: «...

1. Заказчик установил в документации Запроса котировок обязательные требования к исполнителю: стаж работы в данной сфере не менее 5 лет.
2. В техническом задании Заказчик установил требование о наличии у участников «специализированных автомобилей для опрокидывания урн на центральных прогулочных улицах (Набережная им Ленина, ул. Пушкинская...) габаритами не более 2500/2100/5500 (В/Ш/Д) разрешенной max массой не более 8 тонн» (цитаты жалобы).

Крымским УФАС России принято Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению

и приостановлении торгов от 16.01.2017 №06/182, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru>).

На заседании Комиссии представители Заказчика не согласились с доводами жалобы Заявителя и сообщили, что при проведении Запроса котировок Заказчик руководствовался положениями Положения о закупках, Закона о закупках.

В результате рассмотрения жалобы, на основании документов и сведений, предоставленных Заказчиком, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Законом 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения регламентированных закупок для муниципального казенного предприятия «Дорожно-эксплуатационный участок» муниципального образования городской округ Ялта Республики Крым редакция №1, утвержденным руководителем А. С. Кононцевым 03 декабря 2015 г. (далее - Положение о закупках). Положением о закупках предусмотрено проведение закупки таким способом как запрос котировок.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте

предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 21.12.2016;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый запрос котировок в электронной форме;
- 3) дата и время окончания подачи заявок: 24.12.2016 в 08:30, дата и время рассмотрения заявок: 25.12.2016 09:00, дата и время подведения итогов: 25.12.2016 09:00;
- 4) начальная (максимальная) цена контракта – 13 581 858,19 рублей;
- 5) на участие подана 1 заявка, признана соответствующей;
- 6) с победителем Запроса котировок ООО «Альфатер-Крым» 31.12.2016 заключен договор на оказание услуг.

1. В качестве доводов жалобы Заявитель указывает, что Заказчик в документации Запроса котировок необоснованно установил обязательные требования к исполнителю о наличии стажа работы в данной сфере не менее 5 лет.

В соответствии с частью 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках определено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В силу [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в т.ч.:

- 1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой

работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);

8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;

10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;

11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым 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.

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

Заказчик в документации Запроса котировок установил: «...

Обязательные требования к исполнителю:

- Стаж работы в данной сфере не менее 5 лет. Поставщик должен приложить в состав котировочной заявки копии надлежаще исполненных договоров в сфере предоставления данных услуг (не менее 3 надлежаще исполненных договоров).

...» (цитата).

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что данное требование установлено в соответствии с частью 5 статьи 7 Положения о закупках.

Комиссия, изучив Положение о закупках, установила, что частью 5 статьи 7 Положения о закупках Заказчик предусмотрел: «...

5. При закупке заказчик вправе установить также следующие требования к участникам закупки:

1) обладание участниками закупки исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, за исключением случаев закупки на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

2) в случае, если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения торгов начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет 10 000 000 (десять миллионов) рублей и более, заказчик вправе установить также участникам размещения заказа требование выполнения ими за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в торге, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), на право заключить который проводится торг. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с

учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).

6. Требования, указанные в частях 3 - 5 настоящей статьи, предъявляются ко всем участникам закупки. ...» (цитата).

Таким образом, требование о наличии «Стажа работы в данной сфере не менее 5 лет» установлено Заказчиком в противоречие требованиям Положения о закупках, т.к. данное условие Заказчик вправе установить «при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения торгов начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет 10 000 000 (десять миллионов) рублей и более».

Данные действия Заказчика нарушают требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 5 статьи 7 Положения о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

2. Согласно доводам Заявителя о том, что Заказчик в документации Запроса котировок установил требование о наличии у участников специализированных автомобилей для опрокидывания урн на центральных прогулочных улицах (Набережная им Ленина, ул. Пушкинская...) габаритами не более 2500/2100/5500 (В/Ш/Д) разрешенной мах массой не более 8 тонн.

Комиссией установлено, что Заказчик в Техническом задании документации Запроса котировок установил: «...

1. Для вывоза мусора Исполнитель должен иметь специализированные автомобили для опрокидывания урн на центральных прогулочных улицах (Набережная им Ленина, ул. Пушкинская...)

- габаритами не более 2500/2100/5500 (В/Ш/Д) разрешенной мах массой не более 8 тонн;

...» (цитата).

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что «Данное требование обусловлено тем, что при наезде крупногабаритного транспорта разрешенной максимальной массой более 8 тонн приводит к разрушению плиточного покрытия, что в свою очередь влечет за собой порчу муниципального имущества. Так же хотим сообщить, что при въездах на вышеуказанных прогулочных улицах установлены ограничения въезда (фото прилагается), что делает не возможным заезд крупногабаритного транспорта габариты и разрешенная масса которых превышает указанных в части II «Техническое задание»...» (цитата письменных возражений).

Комиссия, рассмотрев материалы, предоставленные Заказчиком, заслушав пояснения представителей Заказчика, изучив документацию Запроса котировок

приходит к выводу что данные действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Положению о закупках, в связи с чем доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

3. На заседании Комиссии установлено, что по итогам проведения Запроса котировок Заказчиком 31.12.2016 заключен договор №7-12/2016 с ООО «Альфатер-Крым», размещен в ЕИС - 31.12.2016.

Вместе с тем, Протокол №16/16 рассмотрения и оценки котировочных заявок на участие в запросе котировок от 25.12.2016 размещен Заказчиком на официальном сайте - 26.12.2016.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе, 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.

Для достижения указанных целей, в соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, в том при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом

В силу частей 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия антимонопольным органом жалобы к рассмотрению, организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования является ничтожным.

Следовательно, установление заказчиком в положении о закупках товаров, работ,

услуг срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики при осуществлении закупок руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также положением о закупках, регламентирующим правила закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг разрабатываемое положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд заказчиков не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Положение о закупках должно соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках и Законом о защите конкуренции, в соответствии с которыми порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации, их права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган, в процедуре, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия, изучив Положение о закупках, установила, что Заказчиком в Положении о закупках предусмотрено:

«...8. Договор может быть заключен не ранее чем через пять дней со дня размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок и не позднее чем через двадцать дней со дня подписания указанного протокола...» (цитата из Положения о закупках).

Вместе с тем, Заказчик в документации Запроса котировок предусмотрел следующий срок заключения договора: «...**Срок подписания:** договор должен быть заключен не ранее 5 дней со дня подписания протокола о подведении итогов и выбора победителя. ...» (цитата).

Исходя из положений статей 2, 3 Закона о закупках и статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком в документации Запроса котировок установлен срок заключения договоров, не содержащий законодательно установленный десятидневный срок на обжалование участником в

антимонопольный орган действий Заказчика, закупочной комиссии Заказчика.

Учитывая изложенное, действия Заказчика по заключению договора по итогам проведенного Запроса котировок без соблюдения законодательно установленного десятидневного срока на обжалование участником в антимонопольный орган действий Заказчика, закупочной комиссии Заказчика, нарушают требования части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, части 1 статьи 2 Закона о закупках, Положения о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
2. Признать Заказчика нарушившим требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Положения о закупках.
3. Предписание об устранении нарушений Закона о закупках Заказчику не выдавать ввиду заключения договора.
4. Передать соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России материалы дела №06/75-17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
5. Прекратить действие уведомления о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 16.01.2017 №06/182.

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