

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Буматика» (вх. № 001113 от 28.01.2015г.)

06.02.2015 г.

г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

А. В. Плаксин, и.о. заместителя руководителя управления;

Члены комиссии:

Баранов Д.Е., начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Шадрин А.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

рассмотрев жалобу ООО «Буматика» (вх. № 001113) (далее – заявитель) на действия АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» (далее – заказчик, организатор торгов) при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме (котировочной сессии) на право заключения договора на оказание услуг по вывозу и утилизации отходов с территории АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов», извещение № 31501915768 опубликовано на официальном сайте для размещения информации о закупках (далее – официальный сайт) <http://zakupki.gov.ru> в сети «Интернет» (далее – закупка, торги),

УСТАНОВИЛА:

28.01.2015 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при организации и проведении торгов (с дополнением от 06.02.2015 г.).

Заявитель указывает, что заказчик в нарушение требований действующего законодательства допустил до участия в торгах и признал победителем лицо, заявка которого не соответствовала требованиям закупочной документации. Незаконным, по мнению заявителя, также является отсутствие рассматриваемой закупки в плане закупок АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» на 2015 г., размещённом на официальном сайте на день опубликования извещения о торгах.

Учитывая изложенное, заявитель просит признать в действиях заказчика факт нарушения действующего законодательства и выдать предписание, направленное на устранение допущенных нарушений.

Организатор торгов с доводами заявителя не согласен указывает на законность и обоснованность процедуры закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

Порядок и условия проведения процедур закупок товаров, работ и услуг акционерными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов установлены Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (п. 1 ч. 2 ст. 1).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг могут быть обжалованы в антимонопольный орган участниками закупки, указанными в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в следующих случаях:

- 1) неразмещения 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) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на таком официальном сайте, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, согласно ч.ч. 1, 5 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, осуществляемых в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах,

запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

Согласно ч. 2 ст. 4 Закона о закупках заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. [Порядок](#) формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, [требования](#) к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации. Указанные Правила и Требования утверждены Постановлением Правительства РФ от 17.09.2012 N 932.

В единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) настоящей статьи (ч. 5 ст. 4 Закона о закупках).

В соответствии со ст. 2 Закона о закупках при проведении закупок заказчик – акционерное общество обязано руководствоваться, в т.ч. утверждённым советом директоров Положением о закупках, в котором должны содержаться требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

Положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения (ч. 1 ст. 4 Закона о закупках).

14.01.2015 г. на официальном сайте заказчиком размещены извещение о торгах, закупочная документация, в т.ч. форма заявки, техническое задание, проект договора. Подпунктом 6 части 4.3 статьи 4, подпунктом 3 части 2.2 статьи 2 Котировочной документации, пунктом 9, подпунктами 6, 8, 9 пункта 12 информационной карты (приложение №1 котировочной документации) установлены обязательные требования к участникам закупки, несоответствие которым является основанием для отказа в допуске к торгам:

- о представлении лицензии на осуществление деятельности по обезвреживанию, размещению опасных отходов 1-4 класса опасности, указанные в приложении №4 (Техническое задание);

- участник размещения заказа на момент подачи заявки на участие в открытом запросе котировок (котировочной сессии) должен быть зарегистрирован в качестве юридического лица или ИП не менее 1 года;

- иметь в собственности или на праве аренды полигон твердых бытовых отходов. Подрядчик обязан иметь собственную производственно-техническую базу,

собственный специализированный автотранспорт для перевозки отходов, объект временного хранения отходов 1-4 классов опасности, объекты размещения отходов в части захоронения (Полигон ТБО);

- иметь свидетельство о постановке участника размещения заказа на специальный учет в Российской государственной пробирной палате при Министерстве финансов Российской Федерации в качестве лица, осуществляющего операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями.

Проведение торгов назначено на 20.01.2015 г.

На момент 14.01.2015 г. на официальном сайте размещено Положение о закупках заказчика, утверждённое решением совета директоров АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" (протокол №1 от 29.01.2014 г.). Статьей 21 Положения предусмотрена возможность осуществления закупок способом котировочной сессии, т.е. способом при котором победителем признаётся участник, предложивший наиболее низкую цену договора.

Также на указанную дату на официальном сайте был размещён план закупок АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов» на 2015 г., в котором отсутствовала закупка, являющееся предметом настоящего разбирательства. Данная закупка включена в редакцию плана закупок заказчика на 2015 г. от 27.01.2015 г.

Согласно п. 5 Правил план закупки формируется заказчиком в соответствии с требованиями, установленными нормативными правовыми актами Российской Федерации, локальными актами заказчика, а также положением о закупке, утвержденным в установленном порядке, в том числе с учетом сроков проведения закупочных процедур исходя из требуемой даты поставки товаров (работ, услуг).

23.01.2015 г. на официальном сайте размещён протокол рассмотрения котировочных заявок №09 от 20.01.2015 г., согласно которого единственным участником торгов признан заявитель; заявка ООО «КБ «Экология» отклонена (в составе заявки не представлено свидетельство о постановке участника размещения заказа на специальный учет в Российской государственной пробирной палате при Министерстве финансов Российской Федерации в качестве лица, осуществляющего операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями, а также не предоставлена информация о наличии свидетельства о праве собственности или договора аренды полигона твердых бытовых отходов. Исполнитель обязан иметь собственную производственно-техническую базу, собственный специализированный автотранспорт для перевозки отходов, объект временного хранения отходов 1-4 классов опасности, объекты размещения отходов в части захоронения (Полигон ТБО)).

В тот же день на официальном сайте размещён протокол от 23.01.2015 об отмене протокола №09 от 20.01.2015 г., в связи с технической ошибкой.

26.01.2015 г. на официальном сайте размещён протокол рассмотрения котировочных заявок №09 от 26.01.2015 г., согласно которого Единой комиссией принято решение признать обе поступившие заявки соответствующими документации и объявить победителем торгов ООО «КБ «Экология», как предложившее цену договора – 2 950 000 руб. (цена договора, предложенная

заявителем – 5 500 000 руб.).

Таким образом, нет оснований утверждать о необходимости применения к рассматриваемой закупке положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Заказчик не предъявлял к участникам торгов требований о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке. На официальном сайте размещены все сведения и документы, размещение которых является обязательным в соответствии с Законом о закупках, за исключением сведений о закупке, подлежащих включению в план закупок. В части сведений, подлежащих включению и размещению в плане закупок, заказчик нарушил положения п. 5 Правил.

При рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений (ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Пермского УФАС России рассмотрены и признаются обоснованными доводы заявителя о наличии в действиях заказчика, единой комиссии фактов нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Представитель заказчика на заседании Комиссии Пермского УФАС России пояснил, что требование п.п. 6 п. 12 информационной карты (приложение №1 к котировочной документации) установлено на основании п. 3 ч. 3 ст. 7 Положения о закупках, согласно которого кроме требований, указанных в частях 1 и 2 настоящей статьи, заказчик вправе установить иные квалификационные требования, связанные с предметом закупки.

При этом, заказчик не представил никаких документов и представитель не смог дать никаких пояснений по вопросу каким образом срок регистрации участника торгов в качестве юридического лица связан с его квалификацией по предмету закупки.

По мнению антимонопольного органа о квалификации участников торгов, в том числе может свидетельствовать количество договоров на выполнение работ (оказание услуг), являющихся предметом торгов, объем работ (услуг), выполненных участником торгов, в т.ч. за год, отзывы лиц, с которыми заключались указанные договоры и т.п. Комиссия отмечает, что сам по себе срок регистрации организации в качестве юр. лица доказательством наличия, либо отсутствия у участника торгов необходимой квалификации являться не может, поскольку хозяйствующий субъект при наличии годового срока регистрации (либо менее) может обладать большим опытом выполнения работ (заключить и исполнить большее количество соответствующих договоров) чем иные лица, хотя и зарегистрированные ранее, но работы, являющиеся предметом торгов не осуществлявшие.

Под конкуренцией в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается

соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Следовательно, в рассматриваемом случае для обеспечения соперничества хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке оказания услуг (выполнении работ) по вывозу и утилизации отходов, организатор торгов обязан был обеспечить равные условия доступа к торгам всем без исключения заинтересованным лицам, вне зависимости от срока регистрации указанных лиц в качестве юридического лица, индивидуального предпринимателя.

При этом, как указано выше хозяйствующий субъект (потенциальный участник торгов) может и не иметь длительного срока регистрации, однако, обладать необходимым опытом.

В то же время, утверждение п.п. 6 п.12 информационной карты (приложение №1 к котировочной документации) предоставляет очевидное преимущество участия в Торгах лицам, зарегистрированным в качестве юридического лица, либо индивидуального предпринимателя более года.

Следует отметить, что перечень запретов, установленный ст. 17 Закона о защите конкуренции не является исчерпывающим, кроме того, согласно данной статье запрещаются не только действия, которые приводят к ограничению конкуренции, но и те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Следовательно, при установлении возможности ограничения конкуренции отсутствует необходимость устанавливать конкретных хозяйствующих субъектов, которым предоставляются определенные преимущества. В данном случае необходимо определять хозяйствующих субъектов, которые получают определенные преимущества, путем определения свойств, присущих указанным субъектам. В частности, к таким свойствам может быть отнесен срок регистрации участника торгов.

Выше указано, что преимущественные условия созданы тем лицам, которые зарегистрированы более чем за год до проведения процедуры закупки.

В части допуска до участия в торгах и признании победителем ООО «КБ «Экология» Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что из анализа заявки данного лица следует однозначный вывод об отсутствии в ней:

- лицензии, выданной ООО «КБ «Экология» на осуществление деятельности по обезвреживанию, размещению опасных отходов 1-4 классов опасности, в т.ч. виды отходов, указанные в п.п. 1, 2, 4, 5, 8 технического задания (приложение №4 к котировочной документации);
- свидетельства о постановке ООО «КБ «Экология» на специальный учет в Российской государственной пробирной палате при Министерстве финансов Российской Федерации в качестве лица, осуществляющего операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями;
- свидетельства о праве собственности или договора аренды полигона твердых бытовых отходов.

Отсутствие в заявке участника указанных документов и сведений является безусловным основанием для отказа последнему в допуске к участию в торгах (п.п. 3, 6 п. 4.3 ст. 4 Котировочной документации).

Также нельзя не учесть, что согласно п. 5.5 котировочной документации договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении торгов, котировочной документации. В п. 2.1.2 проекта договора (приложения №3 к котировочной заявке) установлена обязанность исполнителя выполнить работы с помощью собственных средств. Запрет на привлечение исполнителем субподрядчиков содержится и в техническом задании (приложение №4 к котировочной документации; приложение №1 к проекту договора).

Анализ вышеизложенного позволяет сделать вывод, что в рассматриваемом случае победитель торгов был определён с нарушением процедуры торгов, установленной, в т.ч. котировочной документацией.

При этом, допущенное нарушение непосредственно влияет на соперничество между конкурентами, т.е. лицами, подавшими заявки на участие в торгах. Результатом указанного соперничества должно являться заключение договора с лицом, которое соответствует обязательным требованиям заказчика и предложившим наименьшую цену договора. Следовательно, в указанном соперничестве не могут участвовать лица, заявленным требованиям не соответствующие. Их предложения о цене договора рассмотрению не подлежат.

Обязанность по обеспечению конкуренции на торгах, в т.ч. определение победителя торгов в соответствии с порядком проведения торгов возложена на организатора торгов. Не исполнение указанной обязанности означает наличие в действиях организатора торгов нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона (ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссия Пермского УФАС России считает возможным в рассматриваемом случае выдать организатору торгов (Единой закупочной комиссии) предписание о совершении действий, направленных на устранение допущенного нарушения и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в т.ч. путём отмены протоколов от 23.01.2015 г., от 26.01.2015 г.

Учитывая изложенное, на основании ст.ст. 17, 18.1, 23 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Буматика» (вх. № 001113) на действия АО «Научно-

исследовательский институт полимерных материалов» при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме (котировочной сессии) на право заключения договора на оказание услуг по вывозу и утилизации отходов с территории АО «Научно-исследовательский институт полимерных материалов», извещение № 31501915768 опубликовано на официальном сайте для размещения информации о закупках (далее – официальный сайт) <http://zakupki.gov.ru> в сети «Интернет» обоснованной.

2. Признать в действиях АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" факт нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании преимущественных условий участия в торгах лицам, зарегистрированным сроком не менее одного года до даты подачи заявок на участие в торгах, что привело, либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению соперничества хозяйствующих субъектов на отдельном товарном рынке (рынке оказания услуг (выполнении работ) по вывозу и утилизации отходов), а также п. 5 Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг), утверждённых Постановлением Правительства РФ от 17.09.2012 N 932.

3. Признать в действиях Единой закупочной комиссии АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" факт нарушения п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в определении ООО «КБ «Экология» победителем котировочной сессии по извещению №31501915768 в нарушение порядка определения победителя данной закупочной процедуры, установленного котировочной документацией, что привело, либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению соперничества хозяйствующих субъектов на отдельном товарном рынке (рынке оказания услуг (выполнении работ) по вывозу и утилизации отходов).

4. Выдать Единой закупочной комиссии АО "Научно-исследовательский институт полимерных материалов" предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений, в т.ч. путём отмены протоколов от 23.01.2015 г., 36.01.2015 г., размещённых на официальном сайте закупок по извещению №31501915768.

Председатель Комиссии

А. В. Плаксин

Члены Комиссии

Д.Е. Баранов

А.А.

Шадрина

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

Д. Е. Баранов, 8(342) 2 351-036