

АО «Международный Аэропорт Иркутск»

664009, Иркутская область,

г. Иркутск, ул. Ширямова, д.13

АО «Авиакомпания «Якутия»

678175, Республика Саха (Якутия),

г. Якутск, ул. Быковского 9

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/3-308/2020

г. Якутск «14» февраля 2020г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

– заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

– старшего государственного инспектора антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

. – ведущего-специалиста эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), члена Комиссии,

в отсуствии:

заявителя, акционерного общества «Международный Аэропорт Иркутск» (место нахождения: 664009, Иркутская область, г. Иркутск, ул. Ширямова, д. 13, ИНН 3811146038, ОГРН 1113850006676) (далее – «Международный Аэропорт Иркутск», Заявитель), надлежащим образом уведомлены, ходатайствовали о рассмотрении дела без их участия;

при участии от ответчика акционерного общества «Авиакомпания Якутия» (место нахождения: 678175, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Быковского 9, ИНН 1435149030, ОГРН 1041402039403) (далее – АО «Авиакомпания «Якутия», Заказчик) представителя

рассмотрев жалобу от 06.02.2020 г. (вх. №1113) АО «Международный Аэропорт

Иркутск» на действия Заказчика АО «Авиакомпания «Якутия» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по обеспечению бортовым питанием пассажиров и экипажей воздушных судов АО «Авиакомпания «Якутия» в г. Иркутск (извещение №32008807371 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 14.01.2020г. (вх. №200Э) АО «Международный Аэропорт Иркутск» на действия АО «Авиакомпания «Якутия» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по обеспечению бортовым питанием пассажиров и экипажей воздушных судов АО «Авиакомпания «Якутия» в г. Иркутск (извещение №32008807371 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

- 1. Установление такого способа закупки как конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства является неправомерным, ограничивающими конкуренцию, все действия Заказчика свидетельствуют о намерении Заказчика заключить договор с определенной компанией.*

Рынок по обеспечению бортовым питанием пассажиров и экипажей воздушных судов в аэропорту г. Иркутска является низкоконкурентным рынком, так как только две организации имеют возможность оказания соответствующих услуг в международном аэропорту г. Иркутск, это:

- АО «Международный Аэропорт Иркутск», не являющийся организацией, относящейся к категории субъектов малого и среднего предпринимательства».

-ООО «Панорма+, является организацией, относящейся к категории СМиСП

- 2. Определить предмет договора по условиям Документации о закупке не представляется возможным.*

Как указано в п. 1,1, Договора, предметом договора являются обязательства по обеспечению рейсов Заказчика, за плату и по заявкам Заказчика, бортовым питанием, напитками, бортовой посудой, буфетно-кухонным оборудованием и оказывать связанные с этим хэндлингвые услуги, при этом перечень оказываемых исполнителем хэндлингвых услуг должен быть указан в Приложении № 1 к договору, при этом какие именно услуги должны оказываться Исполнителем, в договоре не указано.

В разделе 1 Документации о закупке «Общие положения» в графе «Начальная максимальная цена договора» указана разбивка стоимости рациона в зависимости от класса обслуживания, а также указаны отдельные типы ВС,

обеспечение бортовым питанием которых необходимо, однако при этом не установлено, какие хендлинговые услуги входят в предмет Договора. Таким образом, предмет договора не является четко определенным, что не позволяет Участнику корректно сформулировать ценовое предложение.

1. В п.3 информационной карты документации о закупке указано только место рассмотрения предложений закупки и подведения итогов тогда как в Положении о закупках АО «Авиакомпания «Якутия» указано что «документация о закупках должна содержать информацию о месте и дате рассмотрения предложений участников», аналогичное требование указано в п.12 ч.10 ст.4 Федерального закона 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
2. 30 января 2020 года АО «Международный Аэропорт Иркутск» обратилось к Заказчику с запросом на разъяснение положений документации путем размещения запроса в электронной площадке ЭТП ГПБ, однако, в нарушение требований ч.2 ст.3.2. Закона 223-ФЗ Заказчиком такие разъяснения не были и не были размещены и на ЭТП ГПБ».

АО «Авиакомпания «Якутия» предоставили письменное возражение на жалобу АО «Международный Аэропорт Иркутск» (вх.742 от 28.01.2020г.) в котором просят признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «14» февраля 2020 г. в 11 час. 00 мин.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон №223-ФЗ), согласно которой антимонопольные органы

рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе 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», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о закупках установлено, что 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.

Таким образом, жалоба АО «Международный Аэропорт Иркутск» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и

доказательства, выслушав пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении настоящей жалобы пришла к выводу о признании жалобы АО «Международный Аэропорт Иркутск» необоснованной по следующим основаниям:

1. Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

Согласно ч. 1 ст.3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Согласно ч.2 ст.3.4 Закона о закупках Конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

В соответствии с п.2 ч.8 ст.3 Закона №223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно п.4 Положению «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема» утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014г. №1352 (далее- Положение), закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке,

торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Как указано в п.5 Положения совокупный годовой стоимостной объем договоров, заключенных заказчиками с субъектами малого и среднего предпринимательства по результатам закупок, осуществленных в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 Положения, должен составлять не менее чем 18 процентов совокупного годового стоимостного объема договоров, заключенных заказчиками по результатам закупок.

Следовательно, проведение АО «Авиакомпания «Якутия» закупки только среди субъектов малого и среднего предпринимательства не является ограничением конкуренции применительно к субъектам, не отвечающим признакам малого и среднего предпринимательства и доводы заявителя в этой части необоснованны.

2. Из содержания жалобы заявителя следует, что определить предмет договора по условиям Документации о проведении конкурса (далее- Документация) не представляется возможным.

Согласно п.1 ч.6.1 ст.3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с п. 3 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с п.15 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о закупке должны описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Закона.

Как указано в Приложении 3 к Документации Заказчика (далее-Техническое задание) предметом закупки является *заключение договора на обеспечение рейсов АО «Авиакомпания «Якутия» бортовым питанием.*

Так же в Техническом задании подробно указаны: объемы оказываемых услуг, цены рационов питания и услуг, требования к составу рационов бортового питания и выходу порций в граммах АО «Авиакомпания «Якутия».

Согласно п. 2.1.3. Договора при наличии у Заказчика достаточного количества съемно буфетно-кухонного оборудования и бортовой посуды (далее-БКО и БП), Заказчик обязан обеспечить обменный фонд Исполнителя исправным БКО и БП. При отсутствии БКО и БП у Заказчика, Исполнитель по письменному согласованию с Заказчиком комплектует бортовое питание на одноразовой посуде принадлежащей Исполнителю либо предоставляет Заказчику в аренду собственную многоразовую посуду, которая оплачивается Заказчиком дополнительно в соответствии с ценами, указанными в Перечне хэндлинговых услуг (Приложение №1 к договору).

Следовательно, в Приложении №1 Договора указывается перечень услуг которые исполнитель обязался выполнить согласно договору об оказании услуг по обеспечению бортовым питанием пассажиров и экипажей воздушных судов АО «Авиакомпания «Якутия».

Таким образом, анализ Документации показал, что в целом, Заказчиком предмет договора определен четко и конкретно, с соблюдением норм и положений Закона о закупках.

1. Исходя из доводов жалобы, документация от закупке не содержит дату и время рассмотрения предложений участников закупки.

Вместе с тем, в извещении о проведении закупки указаны даты рассмотрения первых и вторых частей заявок, что и является датой рассмотрения предложений участников.

Таким образом, Документация о закупке содержит требуемую п.12, ч.10, ст.4 Закона №223-ФЗ информацию о месте и дате рассмотрения предложений (заявок) участников закупки.

1. 30 января 2020 года АО «Международный Аэропорт Иркутск» обратилось к Заказчику с запросом о разъяснении положений документации путем размещения запроса в электронной форме на электронной площадке ЭТП ГПБ, однако, Заказчиком такие разъяснения не были даны и не были размещены в ЕИС и на ЭТП ГПБ. В частности в запросе о разъяснении были следующие вопросы:
2. Как указано в п.14 информационной карты участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Полагаем, что данное условие является незаконным, в результате чего Заказчиком создаются условия по искусственному ограничению конкуренции.
3. Определить предмет договора по условиям Документации о закупке не представляется возможным.
4. Документация о закупках не содержит дату и время рассмотрения предложений.
5. На каком основании «услуги по обеспечению бортовым питанием для пассажиров и экипажей воздушных судов АО «Авиакомпания «Якутия» в г. Иркутск отнесена к категории 56.29 по ОКПД и категории 56.29 по ОКВЭД?

Согласно ст.3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке. В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, заказчик осуществляет

разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Аналогичное положение установлено в п.15.5.2 ст.15 Положения о закупках, согласно которому Заказчик в течение 3 (трех) рабочих дней со дня поступления запроса на разъяснения положений документации направляет разъяснения претенденту, направившему запрос, в форме электронного документа, а также осуществляет разъяснения положений. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее, чем за 3 рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Комиссией Якутского УФАС установлено что АО «Авиакомпания «Якутия» разместила разъяснения в ЕИС (<http://www.zakupki.gov.ru>) 05.02.2020г. и подробно пояснила положения документации в рамках заданных вопросов в запросе о разъяснении.

Таким образом, Заказчик надлежащим образом осуществив разъяснение положений документации не нарушил ст.3.2 Закона о закупках.

Вместе с тем, конкурсная комиссия, согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок для конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №32008807371 признала конкурс несостоявшимся в связи с тем, что на участие в закупке не подано ни одной заявки.

Согласно ст.17 Положения о закупках закупка при знается несостоявшейся, если по окончании срока подачи заявок:

- заявка подана только одним участником и не отозвана им;
- не подана заявка ни одна заявка (с учетом отозванных заявок).

В случае признания закупки несостоявшейся Заказчик вправе:

- заключить договор с единственным участником несостоявшейся закупки, заявка которого признана соответствующей требованиям документации о закупке;
- принять решение о проведении повторной закупки, в том числе с объявлением иных условий (включая НМЦ);
- отказаться от проведения закупки.

Из пояснений представителя Заказчика, на заседании Комиссии Якутского УФАС России, следует, что у АО «Авиакомпания «Якутия» на момент рассмотрения жалобы плана дальнейших действий по поводу закупки нет.

Учитывая изложенное, оценив все доводы заявителя и лиц, участвующих в деле, рассмотрев всесторонне все обстоятельства по настоящей жалобе, Комиссия Якутского УФАС России не находит основания для признания жалобы обоснованной.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Международный Аэропорт Иркутск» (ИНН 3811146038, ОГРН 1113850006676) на действия АО «Авиакомпания «Якутия» (ИНН 1435149030, ОГРН 1041402039403 при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания услуг по обеспечению бортовым питанием пассажиров и экипажей воздушных судов АО «Авиакомпания «Якутия» в г. Иркутск (извещение №32008807371 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) – **необоснованной**.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.