

РЕШЕНИЕ № 50

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», на рассмотрение дела своего представителя не направило, о месте, дате и времени уведомлено надлежащим образом, ООО «ПАРТНЕР-98» представило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя; рассмотрев дело № 8-01/71 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило обращение ООО «ПАРТНЕР-98» (далее – Общество) с жалобой на действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» (далее – Предприятие) при проведении открытого запроса котировок цен на поставку теплообменника пластинчатого НН№113 Ду250 с ответными фланцами Ридан или эквивалент № 0213 ЗК/2013. По мнению Общества, Предприятие нарушило их права, отклонив заявку Общества, а именно приняло решение о несоответствии комплекта документов, входящих в состав заявки Общества требованиям извещения и документации на проведение запроса котировок.

В представленном отзыве Предприятие отклонило доводы жалобы заявителя, указав на то, что решением большинства голосов членов Комиссии по закупкам котировочная заявка Общества признана несоответствующей требованиям котировочной документации – в составе котировочной заявки Общества предложен товар, не соответствующий требованиям документации, отсутствуют формы № 1 «Бухгалтерский баланс», № 2 «Отчет о прибылях и убытках» за последний заверченный финансовый год, предшествующий подаче заявки, с отметкой налоговой инспекции и заверенной печатью организации.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

14.03.2013 на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» размещено извещение о проведении указанного запроса котировок, документация на проведение запроса котировок (далее – Документация). Срок подачи заявок установлен до 19.03.2013. Рассмотрение котировочных заявок назначено на 21.03.2013.

В установленный срок на участие в запросе котировок поданы заявки ООО «РосВЕП-Сервис», ООО «Теплотекс АПВ», ООО «РЭМ», ООО «ПАРТНЕР-98», ЗАО ПО «ПромКотлоСнаб», ООО «Интеллект», ООО «ТД Интерфейс», ООО «Технология», ООО «Элита-Мск».

В результате рассмотрения котировочных заявок комиссией по закупкам принято решение признать не соответствующей требованиям Документации заявку ООО «ПАРТНЕР-98» (протокол от 25.03.2013 № 0213 ЗК/2013).

В соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» (далее – Положение), утвержденным начальником ФГУП 12.10.2012 и размещенным на официальном сайте Российской Федерации, под запросом котировок понимается процедура закупки, при которой комиссия по закупкам определяет в качестве победителя участника запроса котировок, предложившего наименьшую цену договора на поставку продукции. Запрос котировок не налагает на Заказчика юридической обязанности заключения договора с участником процедуры закупки.

Пунктом 4 статьи 16 Положения установлено, что запрос котировок - конкурентная процедура (без проведения торгов) выбора поставщика (исполнителя, подрядчика), которая проводится, если предметом закупки является поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг для которых есть функционирующий рынок, а начальная (максимальная) цена договора не превышает двести миллионов рублей.

Статьей 12 Положения о закупках установлен перечень обязательных требований, предъявляемых к участнику, вне зависимости от выбранного заказчиком способа конкурентной закупки и предмета закупаемой продукции: а) быть правомочным заключать договор; б) наличие необходимых лицензий или свидетельств о допуске на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора, а также наличие необходимых сертификатов на товары в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, являющиеся предметом заключаемого договора; в) не находится в процессе ликвидации (для юридического лица), отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки (юридического лица, индивидуального предпринимателя)

банкротом; г) не являться организацией на имущество которой наложен арест по решению суда, административного органа и (или) экономическая деятельность которой приостановлена; д) не иметь задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в закупочной процедуре не принято; е) отсутствие сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона № 223-ФЗ, а также дополнительные требования, устанавливаемые в документации на проведение конкурентной закупочной процедуры и применяемые по решению Заказчика в каждом конкретном случае.

Одним из дополнительных требований является наличие у участника закупки профессиональной компетентности; положительной репутации, необходимых для исполнения договора; наличие опыта аналогичных поставок, выполнения аналогичных работ не менее 3-х лет (при этом стоимость заключаемого договора по результатам проведения процедуры закупки не должна превышать выручку участника за отчетный год более чем в 1,5 раза).

В перечень документов, представляемых Участниками закупки в составе заявки на участие в конкурентной процедуре закупки входит:

1) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), ИНН, номер контактного телефона и другие установленные Документацией о закупке сведения;

2) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени Участника;

3) копии учредительных документов Участника, заверенные нотариально или печатью и подписью уполномоченного лица Участника (для юридических лиц);

4) полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении закупки оригинал или нотариально заверенную копию выписки из ЕГРЮЛ;

б) копии документов, подтверждающих соответствие участников требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в случае если в соответствии с законодательством установлены такие требования (копии лицензий, допусков, сертификатов и иных разрешительных документов);

7) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные

предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора;

8) копии баланса вместе с отчетом о прибылях и убытках за последний завершённый финансовый год и последний отчетный период, предшествующий подаче заявки, 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; (п. 5 ст. 12 Положения).

Аналогичные по содержанию требования к участникам закупки и предоставляемым ими документам установлены пунктом 11 Информационной карты документации на проведение открытого запроса котировок, утвержденной начальником ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» 13.03.2013.

Котировочные заявки подлежат отклонению, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, или предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок (пункт 25 статьи 21 Положения).

Победителем в проведении запроса котировок признается участник процедуры закупки, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг. При предложении наиболее низкой цены товаров, работ, услуг несколькими участниками процедуры закупки победителем в проведении запроса котировок признается участник процедуры закупки, котировочная заявка которого поступила ранее котировочных заявок других участников процедуры закупки. Комиссия отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, или предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок. Комиссия также отклоняет котировочную заявку в случае наличия сведений об участнике процедуры закупки в реестре недобросовестных поставщиков. Отклонение котировочных заявок по иным основаниям не допускается.

Согласно ст. 14 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность состоит из бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах и приложений к ним. Отчетным периодом для годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности является календарный год - с 1 января по 31 декабря включительно (ст. 15). Формы бухгалтерского баланса и отчета о прибылях и убытках утверждены Приказом Минфина России от 02.07.2010 № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций».

Из заявки Общества следует, что в составе котировочной заявки представлены только формы № 1 «Бухгалтерский баланс на 30 сентября 2012 г.», № 2 «Отчет о прибылях и убытках за 9 месяцев 2012 г.», извещения о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете), заверенные печатью организации, в связи с чем Комиссией по закупкам обоснованно принято решение об отклонении заявки

Общества.

Учитывая, что непредставление указанных в котировочной документации документов является самостоятельным основанием отклонения заявки, доводы Общества о несоответствии выводов Комиссии по закупкам по эквивалентности предложенного им к поставке оборудования в данном случае не имеют правового значения, так как у комиссии имелись и иные основания для отклонения заявки Общества.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть 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 соответствии с положением о закупке.

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Из пункта 1 статьи 12 Положения следует, что участник закупки должен соответствовать обязательным и дополнительным (при их наличии) требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

Таким образом, предъявляемые к участникам закупки требования в первую очередь должны быть предусмотрены законодательством, а не установлены заказчиком произвольно, по своему усмотрению.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Исходя из установленной Положением процедуры проведения запроса котировок цен, отсутствие у участников процедуры закупки трехлетнего опыта может являться основанием для отклонения его котировочной заявки, как несоответствующей требованиям извещения о проведении закупки.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Конкуренция - 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 (пункт 7).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17).

Поскольку требование к участникам проводимого запроса котировок о наличии 3-х летнего опыта аналогичных поставок (выполнения аналогичных работ) не предусмотрено законодательством, Положением о закупке ФГУП, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее установленного, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия ФГУП в части установления такого требования противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При разрешении в соответствии со статьей 49 Закона о защите конкуренции вопроса о выдаче ответчику предписания, комиссией установлено, что решением комиссии Хабаровского УФАС России от 24.04.2013 № 33 по рассмотрению дела № 8-01/54 о нарушении ФГУП антимонопольного законодательства действия предприятия, выразившиеся в предъявлении к участникам закупки требования о наличии 3-х летнего опыта работы признаны нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Предприятию выдано предписание от 24.04.2013 № 20 которым предписано в срок до 20.05.2013 устранить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с целью чего

исключить случаи установления к участникам проводимых закупок требования о наличии опыта выполнения работ, оказания услуг, опыта поставки товаров, являющихся предметом соответствующей закупки, за исключением случаев, если такое требование установлено федеральным законодательством.

Предписание исполнено, в связи с чем необходимость выдачи аналогичного предписания по данному делу отсутствует.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия Федерального государственного унитарного предприятия «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства», выразившегося в установлении в документации на проведение открытого запроса котировок на поставку теплообменника пластинчатого НН№113 Ду250 с ответными фланцами Ридан или эквивалент № 0213 ЗК/2013, требования к участникам закупки о наличии опыта аналогичных поставок (выполнения аналогичных работ) не менее трех лет нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

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