

(уведомление о поступлении жалобы

и о приостановлении торгов)

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба (вх. № 2838 от 04.04.2016 года) Общества с ограниченной ответственностью «АльфаСтройОбъект» (далее – ООО «АльфаСтройОбъект») на действия организатора торгов Акционерного общества «Агентство специального снабжения» (далее – АО «АСС») и заказчика процедуры Акционерного общества «Сибирская энергетическая компания» (далее – АО «СИБЭКО») при проведении открытого запроса предложений на выполнение работ по восстановлению благоустройства после аварийного ремонта тепловых сетей и хоз. способа (извещение № 31603342089 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

По мнению Заявителя, нарушены основные положения Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и нормы Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" неправомерным отклонением заявки на участие в конкурентной процедуре открытого запроса предложений.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 Федерального закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, и в силу части 2 статьи 2 Закона о закупках должно 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым 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.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Общие антимонопольные требования к торгам содержатся в Федеральном законе от 26.07.2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон № 135-ФЗ).

Под конкуренцией в силу пункта 7 статьи 4 Закона № 135-ФЗ понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В этой связи необходимо учитывать, что реализация права заказчика на самостоятельное установление требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупке принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции.

Как следует из конкурсной документации, участник закупки при подготовке конкурсной заявки должен приложить документы, перечисленные в пункте 1.10 Дополнительных требований к участнику закупки (приложение к Документации о закупке). Согласно пункту 1.10 Дополнительных требований к участнику закупки участник предоставляет справку по установленной форме Приложение № 4, предоставив список компаний заказчиков (ген.подрядчиков) с их координатами и копии первых и последних листов договоров, тем самым подтверждает соответствие установленному пунктом 1.10 Дополнительных требований к участнику закупки требованию о наличии опыта оказания аналогичных услуг по восстановлению благоустройства после ремонта подземных коммуникаций (водопровод, канализация, тепловые сети, электрические сети) и локальному (ямочному) ремонту за последние 3 года. При этом должно быть не менее 3-х договоров, подразумевающих площадь покрытия одного выполненного объекта от 1м2 до 30 м2 и широкой территориальной разбросанностью в пределах г. Новосибирска, но не менее 70 объектов на каждый заключенный договор. С суммой каждого договора не менее 25% начальной (максимальной) стоимости лота.

Согласно пункту 6.1. Приложения № 7 к Положению о закупке товаров, работ, услуг

АО «СИБЭКО» рассмотрение заявок на участие в запросе предложений (запросе цен) производится Организатором процедуры после окончания срока подачи заявок в рамках отборочного и оценочного этапов.

Также из раздела 2 Документации о закупке следует, что рассмотрение заявок на участие в запросе предложений включает отборочную стадию (пункт 2.1.) и стадию оценки и сопоставления заявок (пункт 2.2.). В рамках отборочной стадии Организатор процедуры проверяет соответствие поданных участниками заявок требованиям закупочной документации (пункт 6.3.2 Приложения № 7 к Положению о закупке товаров, работ, услуг АО «СИБЭКО» и раздел 2 Документации о закупке). В случае если заявка участника запроса предложений (запроса цен) или сам участник не отвечают какому-либо из обязательных требований, указанных в закупочной документации и в пункте 5.1. Положения, данная заявка отклоняется (пункт 6.3.4. Приложения № 7 к Положению о закупке товаров, работ, услуг АО «СИБЭКО» и раздел 2 Документации о закупке).

ООО «АльфаСтройОбъект» были в полном объеме выполнены условия пункта 1.10 Дополнительных требований к участнику закупки (приложение к Документации о закупке), а именно - приложена справка по установленной форме (Приложение № 4) с предоставлением списка компаний заказчиков и ген.подрядчиков с их координатами и копии первых и последних листов договоров. Также в справке (приложение № 4) были указаны объемы работ, в том числе, 3 договора, подразумевающие площадь покрытия одного выполненного объекта от 1м2 до 30 м2 и широкой территориальной разбросанностью в пределах города Новосибирска, но не менее 70 объектов на каждый заключенный договор, с суммой каждого договора не менее 25% начальной (максимальной) стоимости лота.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Установленный пунктом 1.10 Дополнительных требований к участнику закупки (приложение к Документации о закупке) перечень документов был ООО «АльфаСтройОбъект» приложен. Перечень документов, подтверждающих требование, разработан самим Организатором процедуры и в данном пункте, как и в конкурсной документации, отсутствуют какие-либо иные требования о предоставлении участником документов, подтверждающих наличие опыта.

Однако, согласно протоколу № 969 открытого запроса предложений по поручению № 453 от 19.02.16 года для АО «СИБЭКО» от 30.03.2016 года заявка ООО «АльфаСтройОбъект» была отклонена.

ООО «АльфаСтройОбъект» считает, что действиями организатора процедуры по отклонению заявки на участие в запросе предложений были существенно нарушены права и законные интересы ООО «АльфаСтройОбъект».

При этом согласно сложившейся судебной практике (Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 25.12.2013 года № Ф03-6078/2013 по делу № А73- 6180/2013, Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.10.2015 года № 13АП-17263/2015 по делу

№ А56-25525/2015, Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 18.07.2013 года № Ф09-6268/13 по делу № А71-11660/2012) и практики УФАС России (Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 15.01.2016 года по жалобе № Т02-33/16, Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 11.01.2016 года по жалобе № Т02-5/16, Решение Московского областного УФАС России от 16.12.2015 года № 07-32-8517эп/15, Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 12.11.2015 года по жалобе № Т02-572/15, Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 21.10.2015 года по жалобе № Т02-525/15, Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 06.10.2015 года по жалобе № Т02-488/15, Решение Татарстанского УФАС России от 29.05.2015 года по жалобе № Т04-114/2015) установление данного критерия на отборочной стадии влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в конкурсе, тем самым создавая преимущество для участия в конкурсе лиц, которые соответствуют вышеуказанному требованию.

Таким образом, в действиях Организатора процедуры по установлению в пункте 1.10 Закупочной документации вышеуказанных требований усматривается, нарушение принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, определенного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Также заявитель считает, что установление в пункте 1.1. Дополнительных требований к участнику закупки (приложение к Документации о закупке) требования о наличии на праве собственности, аренде или ином законном основании на срок исполнения договора недвижимого имущества в объеме не менее 10 м² с предоставлением копии выписки из ЕГРП на недвижимое имущество и сделок с ним, подтверждающую право собственности на объект недвижимости, используемый в производственных целях; копии договора аренды недвижимого имущества, заключенного на срок не менее 2 лет, зарегистрированного в установленном порядке, с приложением копии акта передачи арендованного недвижимого имущества от арендодателя участнику закупки (арендатору); копии выписки из ЕГРП на недвижимое имущество и сделок с ним, подтверждающую право аренды на объект недвижимого имущества, используемый в производственных целях или копии иных документов, подтверждающих нахождение у участника закупки недвижимого имущества на ином законном основании, нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, определенного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, из формулировки содержания пункта 1.1. Дополнительных требований к участнику закупки (приложение к Документации о закупке) не представляется возможным определить какие копии иных документов, подтверждающих нахождение у участника закупки недвижимого имущества на ином законном основании, необходимо предоставлять.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, установленные вышеуказанные требования противоречат пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения.

При этом в пункте 1.9. Дополнительных требований к участнику закупки (приложение к Документации о закупке) указаны следующие дополнительные требования: «Наличие денежных средств на счете с выпиской из банка не менее 25% от стоимости договорной цены на момент предоставления коммерческого предложения. В случае, если участник заявляется одновременно на несколько закупочных процедур, наличие денежных средств на счете с выпиской из банка должно составлять не менее 25% от стоимости договорной цены на каждую закупочную процедуру».

Однако требуется предоставление копии справки из налогового органа об открытых расчетных счетах, справки из обслуживающих банков об отсутствии расчетных документов, неисполненных в связи с не достаточностью средств на счете, форма которых не предполагает отражение движения и/или остаток денежных средств на счете. Следовательно, не представляется возможным определить какой документ, подтверждающий нахождение у участника закупки денежных средств на счете, необходимо предоставлять.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Кроме того, если участник заявляется на пять процедур, то он должен иметь на счете 12500000 рублей, что превышает начальную стоимость цены договора - 10000000 руб., хотя он может и не выиграть. Здесь явно нарушение части 1 статьи 3 Закона о закупках - принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, установленные вышеуказанные требования противоречат пунктам 2 и 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе,

протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, АО «АСС», АО «СИБЭКО» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок до 12 апреля 2016 года документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области 13 апреля 2016 года в 15.00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность). Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10 этаж).

Примечание:

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях