

## РЕШЕНИЕ

по делу № 08-06/2019

25.01.2019 г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

- <....> – руководитель управления;

Председатель Комиссии:

- <...>– начальник отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы;

Члены Комиссии:

- <...> – государственный инспектор отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 08-06/2019 по жалобе ООО «Ресурс» (вх. № 77 от 14.01.2019) на действия заказчика АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск»,

в отсутствие Заявителя – ООО «Ресурс» извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии от Заказчика – представитель АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск» <....>. по доверенности от 22.01.2019 г. № 07/2019 г.,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – УФАС по Сахалинской области) поступила жалоба ООО

«Ресурс» (вх. № 4395 от 24.12.2018) (далее – Заявитель) на действия заказчика АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на оказание услуг по выполнению функций управляющей проектом компании при реализации строительства нового аэровокзального комплекса в аэропорту Южно-Сахалинск, согласно Техническому заданию и Проекту договора (закупка № 31807378622).

**В первом доводе жалобы**, заявитель указывает на то, что Заказчиком в извещении не установлены сведения о начальной (максимальной) цене договора, т.е. извещение о проведении запроса предложений не соответствует законодательству и Положению.

**Во втором доводе своей жалобы**, указывается, что Заказчиком в извещении установлены неоднозначные требования к участникам закупки.

**В третьем доводе жалобы ООО «Ресурс»** сообщает о том, что установленные правила для разъяснений по запросам участников в Извещении при подаче запроса для разъяснений положений документации 15.01.2019, после предоставления разъяснений с учетом даты окончания приема предложений 15.01.2019 делает невозможным представления предложения участником.

**Заявитель в четвертом доводе своей жалобы** ссылается на то, что Заказчик разместил извещение ранее даты отмены закупки № 31807309257, жалобу на которую подавал заявитель и она была признана обоснованной.

**Пятым доводом Заявитель** указывает, что в проекте договора установлены дополнительные обязательства для исполнителя, которые не предусмотрены документацией.

**ООО «Ресурс» в шестом доводе жалобы** ссылается на применение ставки рефинансирования в проекте договора, в то время как законом в указанных случаях применяется ключевая ставка Банка России.

Жалоба рассматривается Комиссией Сахалинского УФАС России по правилам [статьи 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе в порядке [части 14.1 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции откладывалось до 15 часов 30 минут 25.01.2019 в связи необходимостью получения дополнительных документов и пояснений.

Комиссия Сахалинского УФАС России, заслушав пояснения представителя АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск», рассмотрев материалы дела № 08-06/2018, пришла к следующим выводам.

В [статье 18.1](#) Закона о защите конкуренции указаны пределы рассмотрения жалоб антимонопольным органом и комиссией антимонопольного органа. Это - действия (бездействия) при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов, т.е. соблюдение порядка и правил организации и проведения торгов, заключения договоров по их итогам.

Порядок и правила организации и проведения торгов, порядок заключения

договоров определяются правовыми актами различного уровня.

При рассмотрении жалобы по [статье 18.1](#) Закона о защите конкуренции исследуется порядок организации и проведения торгов, заключения договора. При этом исследуются нормы, которыми регулируется такой порядок. Комиссия антимонопольного органа рассматривает вопрос о нарушении норм законодательства, регламентирующих проведение торгов.

Необходимым условием является установление нарушений порядка организации и проведения торгов, порядка заключения договоров, установленных федеральными законами и иными правовыми актами.

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей [статьи](#) антимонопольный орган рассматривает жалобы: на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 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.

Согласно [части 1 статьи 2](#) Федерального закона от 18.11.2011 г. № 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 настоящей статьи](#) правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу [части 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 осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1 и 3.2 статьи 3](#) настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией Сахалинского УФАС России установлено, что Заказчиком 28.12.2018 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 31807378622 о проведении запроса предложений № ЗП-01.18 на оказание услуг по выполнению функций управляющей проектом компании при реализации строительства нового аэровокзального комплекса в аэропорту Южно-Сахалинск, согласно Техническому заданию и Проекту договора.

Дата размещения извещения 28.12.2018 (МСК+7)

Срок предоставления документации с 28.12.2018 по 15.01.2019 (МСК+7)

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) 15.01.2019 в 17:00 (МСК+7)

Пунктами 1, 4 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, принципами информационная открытость закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с ч. 8 ст. 4 Закона о закупках извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) (п. 5 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках).

Пункт 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в редакции Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ (далее – Закон № 505-ФЗ) изменился:

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей) (п. 5, п. 7 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках), без учета Закона № 505-ФЗ.

Согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России N АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона N 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона N 223-ФЗ в редакции Закона N 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом N 223-ФЗ в редакции Закона N 505-ФЗ.

Материалами дела подтверждено, что запрос предложений осуществлялся

заказчиком в лице ОА «Аэровокзал Южно-Сахалинск» в соответствии с нормами [Закона](#) о закупках на основании положения о закупках АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск», утвержденным Протоколом заседания Совета директоров АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск», размещенным 06.12.2017 (далее - Положение).

Закупка путем проведения запроса предложений регламентирована разделом 10.4 Положения.

Разделом 7 Положения «Содержание извещения о закупке и документации о закупке», содержатся требования к извещению об осуществлении закупки, в том числе указаны сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) п.7.2.5.

Разделом 4 Положения 4. установлены способы закупок, при этом Конкурентными способами закупки являются конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений (пункт 4.2).

В соответствии с пунктом 4.2.4. Положения «под запросом предложений понимается способ закупки, при котором информация о закупаемых для обеспечения нужд заказчика товарах, работах, услугах сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения в ЕИС извещения о проведении запроса предложений, документации о проведении запроса предложений, при котором закупочной комиссией на основании критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, установленных в документации о проведении запроса предложений, победителем запроса предложений признается участник запроса предложений, направивший окончательное предложение, которое наилучшим образом соответствует установленным заказчиком требованиям к товару, работе или услуге.

Заказчик вправе осуществлять закупки путем проведения запроса предложений в следующих случаях:

- начальная (максимальная) цена договора не превышает пять миллионов рублей;
- с целью обеспечения бесперебойной работы заказчика необходимо ограничить сроки Закупки. В данном случае, начальная (максимальная) цена договора может превышать пять миллионов рублей.

Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу, что закупка путем проведения запроса предложения в случае когда начальная (максимальная) цена договора «не определена», действующим Положением Заказчика не предусмотрена, значит, организатор торгов действовал в нарушение своего Положения и соответственно Закона о закупках ([пункт 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках товаров](#)).

Таким образом, Заказчик нарушил требования действующего законодательства и признает первый довод жалобы обоснованным.

**По второму доводу** о неоднозначных требованиях к участникам закупки, которые вводят в заблуждение участников, установлено следующее.

В извещении № ЗП-01.18 установлены следующие требования к участникам закупки в разделе 9:

9. Рассмотрение и оценка Предложений:

1. участник закупки и его Предложение будут отклонены комиссией по размещению заказов в одном из следующих случаях:
  1. непредставления оригиналов и копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено настоящим Извещением о проведении запроса предложений либо наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки или о услуге, на оказание которой размещается заказ;
  2. несоответствие участника закупки требованиям установленным настоящим Извещением о проведении запроса предложений;
  3. в случае установления недостоверности сведений, содержащихся в Предложении, установления факта проведения ликвидации участника закупки или принятия арбитражным судом решения о признании участника закупки банкротом и об открытии конкурсного производства, факта приостановления деятельности участника закупки в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, факта наличия задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, такой участник закупки должен быть отстранен от участия в запросе предложений на любом этапе его проведения;
  4. установления Заказчиком факта наличия признаков недобросовестности участника закупки в соответствии с пунктом 8.6. настоящего Извещения о проведении запроса предложений.

В Разделе 8. «Предложение должно содержать» имеется пункт 8.6., которым установлено следующее

6. заверенный Участником документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки – юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее – руководитель). В случае, если от имени участника закупки действует иное лицо, заявка на участие в Запросе предложений должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки, заверенную печатью участника закупки и подписанную руководителем участника закупки (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника закупки, заявка на участие в запросе предложений должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица.

При этом в извещении также имеется раздел 7, который содержит непосредственно Требования к участникам закупки.

Представитель Заказчика на рассмотрении жалобы пояснил, что в данном случае имеется техническая ошибка и вместо пункта 8.6 должно быть указано 7.6, а именно:

7.6. отсутствие у участника закупки признаков недобросовестности. Под

признаками недобросовестности для целей настоящего Извещения о проведении запроса ценовых предложений понимается:

7.6.1. наличие у участника закупки установленных фактов ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам (контрактам) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг. Установленный факт ненадлежащего исполнения обязательств для целей настоящего запроса ценовых предложений становится таковым при начислении участнику закупки неустойки (штрафа, пени) в размере, превышающем 0,5 % цены такого договора (контракта);

7.6.2. неисполнение договора (контракта) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг по вине участника закупки.

Комиссия УФАС по Сахалинской области признает второй довод жалобы обоснованным, так как вводит участника закупки в заблуждение.

**По третьему доводу**, представитель Заказчика пояснил, что организатор торгов стремился дать побольше времени для разъяснений документации закупки.

Извещение содержит раздел 11 «Разъяснения положений извещения о проведении запроса предложений», в котором указано следующее:

Любой претендент вправе направить Заказчику запрос разъяснений положений извещения о проведении запроса предложений в письменной форме или в форме электронного документа по электронной почте [dsa@aero65.ru](mailto:dsa@aero65.ru).

Дата начала предоставления участникам разъяснений положений извещения о проведении запроса предложений - «27» декабря 2018 года.

Дата окончания подачи запроса на разъяснения положений конкурсной документации – «14» января 2019 года.

Дата окончания предоставления участникам разъяснений положений конкурсной документации – «15» января 2019 года.

Заказчик в течение одного рабочего дня со дня поступления запроса на разъяснение положений извещения о проведении запроса предложений направляет разъяснения положений извещения о проведении запроса предложений претенденту, направившему запрос, а также размещает копию таких разъяснений (без указания наименования или адреса претендента, от которого был получен запрос на разъяснение) в Единой информационной системе в сфере закупок.

Заказчик не дает устных разъяснений по телефону. Все разъяснения предоставляются в порядке, установленном п. 11 настоящего Извещения о проведении запроса предложений.

Учитывая, что извещение размещено 28.12.2018, а начало разъяснений 27.12.18, а также учитывая, тот факт, что дата окончания предоставления разъяснений 15.12.2019 года, в день окончания приема предложений, а после получения разъяснений нет возможности подать предложение с учетом этих разъяснений.

Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу о неопределенности

положения участника в данном случае и введении в заблуждение участников организатором торгов, поэтому довод признает обоснованным.

**По четвертому доводу**, Комиссия приходит к выводу о его необоснованности в связи со следующим.

17 декабря 2018 года АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск» разместило на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение о проведении запроса котировок № 31807309257. Предметом закупки явилось оказание услуг.

На действия организатора торгов были поданы две жалобы ООО «ИНПЭС» и ООО «Ресурс», по которым было принято решение по делу № 08-115 /2018 об обоснованности жалоб и выдано соответствующее предписание отменить закупку запроса котировок № ЗК-07.18 (закупка № 31807309257).

При этом на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 31807378622 о проведении запроса предложений № ЗП-01.18 на оказание услуг по выполнению функций управляющей проектом компании при реализации строительства нового аэровокзального комплекса в аэропорту Южно-Сахалинск, согласно Техническому заданию и Проекту договора.

Комиссия приходит к выводу, что эта закупка является иной закупкой (запрос предложений № ЗП-01.18), не связанной с предыдущей закупкой (запроса котировок № ЗК-07.18), различна по предмету и по выбору способа закупки.

**Пятым доводом** Заявитель указывает, что в проекте договора установлены дополнительные обязательства для исполнителя, которые не предусмотрены документацией.

Комиссия УФАС по Сахалинской области установила, что в проекте договора в пункте 7.4 установлены дополнительные обязательства для исполнителя, которые не предусмотрены Приложением А «Перечень Услуг» Договора (выполнять все иные обязательства, работы и услуги, прямо не предусмотренные Договором или Документацией, но необходимые для оказания Услуг и достижения цели Договора, как указано в п.2.2 Договора), что в свою очередь является нарушением пункта 1 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ и признает пятый довод Заявителя обоснованным.

**ООО «Ресурс» в шестом доводе** жалобы ссылается на применение ставки рефинансирования в проекте договора, в то время как законом в указанных случаях применяется ключевая ставка Банка России.

По указанному доводу, Комиссия приходит к выводу о его обоснованности в связи со следующим.

Заказчик, в проекте договора в пункте 12.6 указал, что стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Однако в пункте 17.7 проекта договора указано, что в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Договором, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком

обязательств, предусмотренных Договором, Исполнитель вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы.

В Постановлении Правительства РФ от 08.12.2015 года № 1340 «О применении с 1 января 2016 г. ключевой ставки Банка России» установлено, что к отношениям, регулируемым актами Правительства Российской Федерации, в которых используется ставка рефинансирования Банка России, с 1 января 2016г. вместо указанной ставки применяется ключевая ставка Банка России, если иное не предусмотрено федеральным законом. Что также является несоответствием действующего законодательства.

С учетом изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области, рассмотрев материалы дела № 08-06/2019, руководствуясь частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Ресурс» (вх. № 77 от 14.01.2019) на действия заказчика АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск» при проведении запроса предложений ЗП-01.18 (извещение №31807378622) обоснованной.
2. Заказчику АО «Аэровокзал Южно-Сахалинск» при проведении запроса предложений ЗП-01.18 (извещение №3180737862 обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что данный запрос предложений 15 января 2019 года был отменен по решению Заказчика.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>