

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 02/03-18.1-2017

«11» января 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии: Кухарской Натальи Евгеньевны – руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области;
Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

Наумовой Валерии Валерьевны – начальника отдела ЖКХ транспорта и связи;

Членов комиссии: Ананьевой Галины Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;
Кириловой Ирины Геннадьевны – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ООО «КЭНК» (доверенность №204 от 11.01.2017г.),

- <...> – законного представителя ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» (Протокол общего собрания №1 от 10.10.2012 г.);

- <...> – представитель по доверенности ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» (доверенность №б/н от 10.01.2017 г.);

- <...> представитель по доверенности ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» (доверенность №б/н от 10.01.2017 г.),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» и материалы жалобы № 02/03-18.1-2017,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» (г. Кемерово, ул. Красноармейская д.3, оф.1, ИНН:4205252736) (далее – Заявитель) (вх. № 8217 от 29.12.2016 г.), на действия

заказчика ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (г. Кемерово, ул. Н. Островского, 32; ИНН:4205109750) (далее – Заказчик, также ООО «КЭНК») при проведении открытого запроса предложений «Оказание услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» (№ КЭНК-414-12-16-ЗП (ЭФ) размещенного в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Запрос предложений) (Извещение 31604499566).

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно принял решение об отказе в допуске к участию в Запросе предложений ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» по следующим основаниям:

- отсутствует предложение участника цены позиции в п.230 Формы №8 «Таблица цен, предлагаемая общая цена позиции» (подп.3 п.22 Закупочной документации»), при этом пунктом 13 Закупочной документации установлено, что Участник закупки вправе предложить только одну цену договора.

- условия оказания услуг, предложенные участником закупки, не соответствуют требованиям Заказчика подпункт 6 пункта Формы №6 «Место, срок и условия оказания услуг», при этом пункт 4 Закупочной документации не запрещает участия в открытом запросе нескольких юридических лиц на стороне одного участника, в данном пункте установлено, что подать заявку на участие в открытом запросе предложений в электронной форме может 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 или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, аккредитованные на электронной площадке.

В связи с чем, Заявитель считает, что действия комиссии Заказчика нарушили права ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили», препятствуя участию в Запросе предложений.

Подробно доводы изложены в жалобе (вх. № 8217 от 29.12.2016 г.).

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 30.12.2016 г. № 03/11997 рассмотрение жалобы № 02/03-18.1-2017 было назначено на 11.01.2017 г. на 14 часов 00 минут.

10.01.2017 г. Заказчиком совместно с мотивированным отзывом на жалобу, также были представлены материалы, касающиеся организации и проведения Запроса предложений.

11.01.2017 г. в ходе заседания Комиссии представитель Заказчика просила признать жалобу не обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 13 Закупочной документации № КЭНК-414-12-16 (ЭФ) участник закупки должен указать в соответствующей форме таблицы цен цену единицы услуг с учетом НДС (с учетом всех необходимых расходов для исполнения договора в полном объеме), в том числе: всех необходимых расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Сведения, которые включаются в заявку на участие в запросе предложений, не должны допускать двухсмысленных толкований (пункт 12 Закупочной

документации).

Исходя из требований Закупочной документации, заказчик – ООО «КЭНК» заказал конкретные услуги по соответствующей стоимости, а не на безвозмездной основе. Оказание услуг на безвозмездной основе противоречит, в том числе главе 38 «Возмездное оказание услуг» Гражданского Кодекса Российской Федерации, а также экономически невыгоден Заказчику, так как в соответствии с Налоговым Кодексом Российской Федерации безвозмездное оказание услуг является объектом налогообложения и влечет за собой исчисление налогов от рыночной, а не от договорной цены.

Следовательно, Участник закупки, подавая заявку должен указать цену договора и цену единицы товара (работ, услуг).

Таким образом, отсутствие предложения цены единицы позиции является несоответствием заявки на участие в запросе предложения требованиям закупочной документации.

В соответствии с пунктом 4 Закупочной документации раздел «Инструкция участника закупки» подать заявку на участие в открытом запросе предложений в электронной форме может любое юридическое лицо или нескольких юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, аккредитованные на электронной площадке.

Пунктом 12 Закупочной документации определен перечень документации, входящей в заявку на участие в запросе предложений, в том числе:

заявка на участие в запросе предложений, подготовленная участником закупки, должна содержать следующие документы:

- формы «№№1-8, заполненные участником закупки;
- приложения №№1-5 к закупочной документации, проект договора, подписанные участником закупки.

Сведения и документы об участнике закупки, подавшем заявку, а также о лицах, выступающих на стороне участника закупки.

Ни в одном из документов, поданных Заявителем заявки, в частности в форме №2 «Общие сведения об участнике закупки», не указано, что заявка подана от группы лиц.

Кроме того заявка (форма №1) от имени единственного участника - ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» подписана его полномочным лицом – генеральным директором, волеизъявление иных лиц на участие в процедуре закупки в качестве участников группы ни в заявке, ни в приложениях к ней не отражено.

Статьей 308 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что в обязательстве в качестве каждой из его сторон – кредитора или должника – могут участвовать одно или одновременно нескольких лиц. Обязательство не создает

обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

В свою очередь, Закупочная документация содержит требование о том, что услуги должны быть оказаны собственными силами Исполнителя без привлечения третьих лиц. А в заявке ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» указано, что «услуги будут оказаны силами исполнителя с привлечением третьего лица ООО «КИКДЦ «Надежность», не являющимся участником группы лиц, что не соответствует требованиям Закупочной документации.

Таким образом, выполнение работ с привлечением третьих лиц, не подтверждает участие этого лица в качестве участника, так как не создает для такого лица никаких обязательств по исполнению предмета договора.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 02/03-18.1-2017 и заслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя Комиссия установила следующее.

ООО «КЭНК» осуществляет регулируемые виды деятельности в сфере электроэнергетике, следовательно, относится к организациям, указанным в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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](#) указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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.

ООО «КЭНК» в соответствии с вышеуказанными требованиями Закона о закупках разработано Положение о закупках, которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»

www.zakupki.gov.ru) (далее – Положение).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно пункту 4.1 Положения приобретение продукции осуществляется Заказчиком следующими способами:

- 1) путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона;
- 2) без проведения торгов (запрос предложений, запрос цен, прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя)).

Генеральным директором ООО «КЭНК» утверждена закупочная документация о проведении открытого запроса предложений № КЭНК-414-12-16-ЗП (ЭФ) «Оказание услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» (далее – Закупочная документация).

15.12.2016 г. на официальном сайте в сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении ООО «КЭНК» (организатор закупки) открытого запроса предложений «Оказание услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» (№ КЭНК-414-12-16-ЗП (ЭФ).

Согласно Протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом запросе предложений от 28.12.2016 г. (далее – Протокол) на участие в Запросе предложений поступили заявки от 2 хозяйствующих субъектов:

- ООО «НаЯна» (630001, г. Новосибирск, ул. Крылова, 36 – 652050, г. Юрга, ул. Шоссейная, 56);

- ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» (650021, г. Кемерово, ул. Красноармейская, 3Е).

Из Протокола следует, что ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» не допущен к участию в запросе предложений на основании подпункта 3 пункта 22 Закупочной документации, в связи с отсутствием предложения участника цены позиции в позиции 230 Формы №8 «Таблица цен, предлагаемая общая цена позиций».

Согласно пункту 13 Закупочной документации раздел «Инструкция участника закупки» участник закупки указывает в соответствующей форме таблицы цен цену единицы услуг с учетом НДС (с учетом всех необходимых расходов для исполнения договора в полном объеме), в том числе всех необходимых расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, Участник закупки вправе предложить только одну цену договора.

Цена договора, предлагаемая участником закупки, должна быть обоснована расчетом Договорной цены и содержать расшифровку всех затрат на оказанные услуги.

Предлагаемая цена договора должна соответствовать количеству и цене за

единицу Услуг.

Согласно пункту 1 Информационной карты Закупочной документации предметом Запроса предложений «Оказание услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» являются, в том числе:

1. экспертиза промышленной безопасности подъемных сооружений;
2. техническое обслуживание приборов безопасности;
3. диагностика технического состояния, сервисное обслуживание;
4. ремонт подъемных сооружений, включая шасси, на котором они установлены.

Объем: 1 услуга.

Вместе с тем данная услуга состоит из совокупности целого ряда комплекса работ – единиц услуг (вида услуги), которые перечислены в Форме 8 «Таблица цен и предлагаемая общая цена позиции».

Организатором торгов в Форме 8 «Таблица цен и предлагаемая общая цена позиции» установлены максимальные цены по каждой единице услуги (позиции), при этом Участнику закупки необходимо в вышеуказанной Форме 8, в свою очередь, указать предлагаемую им цену по каждой единице услуги.

Комиссией установлено, что в заявке ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» по позиции 230 единица услуги – «диагностика эл.схемы а/крана КС-3575, КС-4574, КС-45717 и 45719 (с бесконтактными КВ), обществом не указана цена.

Таким образом, из предложения ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» не ясно, что означает отсутствие предложенной цены либо заказчик отказывается оказывать данную единицу услуги по каким-либо причинам, либо участник закупки - ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» не определился с ценой за данную единицу услуги и готов предложить цену в процессе исполнения, что не допустимо.

Согласно абзацу 2 примечаний к пункту 12.2 Закупочной документации сведения, которые включаются в заявку на участие в запросе предложений, не должны допускать двусмысленных толкований.

Следовательно, Участник закупки должен указывать цену за каждую единицу услуги по каждой позиции Формы 8.

При этом довод ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» о том, что в пункте 13 Закупочной документации указано, что «..Участник закупки вправе предложить только одну цену договора», следовательно, можно не заполнять позиции для каждой единицу услуг, а представить только цену договора, является не обоснованным, так как данное предложение указывает лишь на то, что участник не может предложить несколько вариантов цены.

Таким образом, довод жалобы № 02/03-18.1-2017 ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» о том, что Закупочная комиссия ООО «КЭНК» необоснованно отклонила заявку ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» в связи с тем, что обществом не указана цена по позиции 230 Формы 8, является необоснованным.

Кроме того из Протокола следует, что ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» не допущен к участию в запросе предложений на основании подпункта 3 пункта 22 Закупочной документации, в связи с тем, что условия оказания услуг, предложенные участником закупки, не соответствуют требованиям Заказчика, установленным подпунктом 6 пункта 3 Формы №6 «Место, срок и условия оказания услуг».

Согласно подпункту 6 пункта 3 Формы 6 «Место, срок и условия оказания услуг» раздел «Условия оказания услуг» Закупочной документации услуги должны быть оказаны собственными силами Исполнителя без привлечения третьих лиц.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Однако установление запрета на возможность привлечения третьих лиц (субподрядчиков) ограничивают количество потенциальных участников Запроса предложений.

Поскольку участник закупки, отвечающий установленной документацией о закупке требованиям является субъектом предпринимательской деятельности он вправе привлекать для выполнения работ третьи организации (субподрядчиков), в связи с чем установление в Закупочной документации запрета на привлечение при исполнении работ субподрядных организаций ограничивает генподрядчика в осуществлении им свободной предпринимательской деятельности.

Кроме того, положениями Закона о закупках не предусмотрена возможность установления в Закупочной документации требования о выполнении работ по контракту лично.

Таким образом, вопрос привлечения третьих лиц - субподрядных организаций решается самостоятельно генеральным подрядчиком - поставщиком.

Сформировав, таким образом, закупочную документацию, заказчик фактически установил требования, под которые подпадает чрезмерно ограниченный круг поставщиков услуг, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того Комиссией установлено, что запрет на привлечение третьих лиц (субподрядчиков) также предполагает пункт 3 Формы 6 «Место, срок и условия оказания услуг» раздел «Требования к ремонтной базе» Закупочной документации, устанавливающий наличие у Участника закупки собственной лаборатории неразрушающего контроля сварочного производства (ультразвуковая дефектоскопия), что также может привести к ограничению круга лиц поставщиков услуг в противоречие пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, вышеуказанные требования положения Закупочной документации противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, ограничивают количество потенциальных участников закупки и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Таким образом, довод жалобы № 02/03-18.1-2017 ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» о том, что Закупочная комиссия ООО «КЭНК»

необоснованно отклонила заявку ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» в связи с тем, что условия оказания услуг, предложенные участником закупки, не соответствуют требованиям Заказчика подпункту 6 пункта 3 Формы №6 «Место, срок и условия оказания услуг», является обоснованным.

Кроме того, Комиссией были установлены иные нарушения, предусмотренные Закупочной документацией, которые выразились в следующем.

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.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

В Закупочной документации установлены следующие требования к участникам Запроса предложений:

- предоставить перечень аналогичных предмету закупки оказанных услуг за 2015-2016 гг., с указанием реквизитов договоров, документов подтверждающих исполнение договоров (подписанные обеими сторонами), наименование Заказчика (с указанием номеров телефонов, Ф.И.О. контактных лиц, даты выполнения работ (пункт 1 Формы 5 «Требования заказчика к участнику закупки графа «документы, необходимые для подтверждения соответствия требованиям» Закупочной документации);

- исполнитель должен являться авторизированным сервисным центром ведущих производителей грузоподъемной техники и приборов безопасности (пункт 3 Формы 6 «Место, срок и условия оказания услуг» раздел «Требования к исполнителю» Закупочной документации).

При этом, из Закупочной документации не представляется возможным определить какие работы на выполнение работ являются аналогичными при предоставлении сведений об исполненных участником закупки гражданских договоров, указанных в Документации, что Заказчик понимает под понятием «ведущих» производителей грузоподъемной техники и приборов безопасности, каким нормативным актом закреплено какие производители грузоподъемной техники являются «ведущими».

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании изложенного, действия ООО «КЭНК», выразившиеся в установлении в

Закупочной документации положений/требований, которые могут повлечь ограничение конкуренции на соответствующем рынке, квалифицированы Комиссией как нарушение ООО «КЭНК» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции., пунктам 2, 4 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках.

По сведениям, представленным ООО «КЭНК» в процессе рассмотрения жалобы, договор оказанию услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» не заключен.

Решая вопрос о выдачи ООО «КЭНК» предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации проведения ООО «КЭНК» открытого запроса предложений «Оказание услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» (№ КЭНК-414-12-16-ЗП (ЭФ)), в соответствии с полномочиями, предусмотренными пунктом 3¹ части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает необходимым в целях устранения нарушения порядка организации и проведения торгов выдать ООО «КЭНК» предписание об аннулировании процедуры указанного запроса предложений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО Сибирский Технический Центр «Краны и Автомобили» (г. Кемерово, ул. Красноармейская д.3, оф.1, ИНН:4205252736) на действия Закупочной комиссии ООО «КЭНК» по проведению открытого запроса предложений «Оказание услуг по обеспечению эксплуатации «Подъемных сооружений» (№ КЭНК-414-12-16-ЗП (ЭФ) (Извещение 31604499566) обоснованной.
2. Признать Заказчика - ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (г. Кемерово, ул. Н. Осторовского, 32; ИНН:4205109750) нарушившим пункты 2, 4 части 1 статьи 3, часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. В соответствии с п. 3¹ части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (г. Кемерово, ул. Н. Осторовского, 32; ИНН:4205109750) обязательное для исполнения предписание об аннулировании запроса предложений.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для принятия решения о возбуждении в отношении организатора торгов - ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (г. Кемерово, ул. Н. Осторовского, 32; ИНН:4205109750) дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

В.В. Наумова

Г.Н. Ананьева

И.Г. Кирилова

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.