

РЕШЕНИЕ
по делу № 24-ОВ-18

«26» марта 2018 г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

С <...> – Врио руководителя управления,

Члены Комиссии:

О<...> – начальник отдела контроля органов власти

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

с участием представителей:

от ООО «ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» - не явились (уведомлены надлежащим образом);

от АО «БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ» – Б<...> (по доверенности от 16.03.2018),

рассмотрев жалобу ООО «ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» (ИНН 2204058002, ОГРН 1122204000621) (далее – Заявитель) (вх. № 182599 от 12.03.2018г.) на действия АО «БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ» (ИНН 2204056968, ОГРН 1112204005100), при проведении запроса предложений на выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия после ремонта трубопровода (извещение № 31806191674), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступила жалоба ООО ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» (далее – Заявитель) (вх. № 182599 от 12.03.2018г.) в отношении АО «БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ» при проведении запроса предложений на выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия после ремонта трубопровода (извещение № 31806191674).

Из содержания жалобы следует, что 02.03.2018 на электронной площадке <http://zakurki.gov.ru> размещено информационное сообщение о запросе предложения на выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия после ремонта трубопровода (извещение № 31806191674).

В приложении к Документации запроса предложений установил ряд требований к участникам, а именно:

1. Наличие на праве собственности на дату подачи заявки недвижимое имущество (офисное помещение) в г. Бийске. Подтверждающий документ – копия выписки из ЕГРП на недвижимое имущество и сделок с ним, подтверждающая право собственности на объект недвижимости.

2. Наличие на праве собственности на дату подачи заявки материально-технических ресурсов для выполнения работ по предмету закупки в г. Бийске спецтехники:

- каток дорожный самоходный гладкий, масса не менее 8 ТП. - не менее 2 единиц;
- асфальтоукладчик, вес не менее 19 000 кг - не менее 1 единицы;
- автосамосвал, грузоподъемность не менее 10 тн. - не менее 2 единиц;
- экскаватор-погрузчик - не менее 2 единиц;
- автотранспорт (грузовые-бортовые автомобили грузоподъемность не менее 1.5 тн.) - не менее 2 единиц;

- водовоз - не менее 1 единицы.

Технологическое оборудование:

- резчики швов бензиновые - не менее 2 шт.;

- виброплиты - не менее 2 шт.;

- компрессор передвижной с двигателем внутреннего сгорания - не менее 1 единицы.

Подтверждающие документы: справка о материально технических ресурсах по установленной в конкурентной процедуре форме.

Для подтверждения наличия спецтехники (автомобиль-самосвал, экскаватор-погрузчик, водовоз), которая находится в собственности, на спецтехнику должны быть предоставлены копии ПТС (паспорт транспортного средства).

3. Наличие кадровых ресурсов (в штате или привлеченных по гражданско-правовому договору), для выполнения работ согласно предмету закупки в объеме, установленном документацией о закупке на момент подачи заявки, имеющих высшее или среднее профессиональное образование и стаж работы по специальности не менее 1 года, которые будут привлечены к выполнению работ по предмету закупки:

- бухгалтер - 1 человек;

- сметчик - 1 человек;

- инженер в области строительства - 1 человек;

- сотрудник, ответственный за производство работ (бригадир, мастер, мастер участка или прораб, и. т.п.) - 1 человек;

- дорожные рабочие - 9 человек;

- разнорабочие - 3 человек.

Подтверждающие документы: справка о кадровых ресурсах (по форме, установленной в конкурентной процедуре), которые будут привлечены к выполнению работ (оказанию услуг) по каждой должности с указанием номера квалификационного удостоверения о праве выполнять соответствующий вид работ (по специальностям, не требующим квалификационное удостоверение в графе указать не требуется), а также с обязательным указанием стажа и образования работников, привлекаемых к выполнению работ. Выписка из штатного расписания либо, в случае привлечения работников на основании договоров гражданско-правового характера, копии указанных договоров.

4. Наличие опыта выполнения работ согласно предмету закупки (ТЗ п. 3 Перечень работ, условия производства) в период с 2013-2018 гг. общей стоимостью не менее начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Подтверждающие документы: справка о выполнении аналогичных договоров должна быть представлена по форме, установленной документацией о закупке с предоставлением копий актов выполненных работ (по форме КС-2 или иного технического акта).

5. Безусловное согласие с условиями Заказчика, изложенными в проекте договора и приложениями к нему. За основу заключаемого договора принять редакцию Заказчика.

Подтверждающие документы: гарантийное письмо в свободной форме.

6. Гарантийный срок результата работ не менее 24 месяцев, гарантия качества распространяется на все составляющие результата работ.

Подтверждающие документы: гарантийное письмо в свободной форме.

По мнению заявителя, требования (п.1 -3), установленные заказчиком, нарушают п. 8.1.15 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «СИБЭКО», дочерних и зависимых обществ АО «СИБЭКО» (утв. решением Совета директоров АО «СИБЭКО» от 09.02.2018, далее – Положение о закупках) и ч. 1 ст. 17 Федерального

закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представитель АО ««БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ» с доводами жалобы не согласился и пояснил следующее.

В соответствии с условиями закупочной документации срок окончания подачи заявок 16 ч. 00 мин. 12.03.2018 (по местному времени).

14.03.2018 в связи с необходимостью изменения условий закупки размещено извещение об отказе от проведения запроса предложений.

12.03.2018 в УФАС по Алтайскому краю поступила жалоба ООО «ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» на действия АО «БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ» при проведении вышеуказанной закупки.

ООО «ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» заявку на участие в закупке не подавало, не обращалось за разъяснениями положений закупочной документации.

В соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Жалоба ООО «ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» не содержит указаний на нарушение порядка размещения информации о проведении запроса предложений, либо порядка подачи, на основании вышеизложенного жалоба общества, по мнению АО БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ», подлежит оставлению без рассмотрения.

Кроме того, установление в документации запроса предложений требований к участникам, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающим целям закупки, не может расцениваться как ограничение доступа к участию в торгах, что подтверждается судебной практикой (решение АС Красноярского края № А33-15347/2017 от 16.10.2017).

Изучив предоставленные сторонами доказательства и документы, имеющие отношение к содержанию жалобы, Комиссия приходит к следующим выводам. Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «СИБЭКО», дочерних и зависимых обществ АО «СИБЭКО»,

утвержденным решением Совета директоров АО «СИБЭКО» от 09.02.2018. Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих любым участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе, 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.

Из жалобы следует, что при проведении запроса предложений нарушен п. 8.1.15 Положения о закупках, а также ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией УФАС установлено, что жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, согласно ч. 17 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с п. 7.5.2.1 Положения о закупке потенциальные участники готовят свои заявки на участие в соответствии с требованиями документации о закупке (включая требования по условиям и форме договора).

Согласно п. 3.4 Документации о закупке установлено, что к оценке не допускаются участники конкурсной процедуры, в том числе, в случае несоответствия требованиям, указанным в документации, в том числе приложениях.

Приложением к Документации о закупке установлены требования к участникам.

1. Одним из требований к участникам закупки (п. 1 требований к участникам) является наличие на праве собственности на дату подачи заявки недвижимого имущества (офисное помещение) в г. Бийске.

Для подтверждения соответствия указанному требованию участнику закупки необходимо приложить в числе прочих документов копию выписки из ЕГРП на недвижимое имущество и сделок с ним, подтверждающую право собственности на объект недвижимости.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности предусмотрен п. 2.4.2 Положения о закупках.

Из п. 8.1.15 Положения о закупках следует, что не допускается установление к участникам конкурентных процедур необоснованных ограничений конкуренции.

Согласно извещению о закупке предметом закупки является выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия после ремонта трубопровода.

Место выполнения работ: «АО «БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ», 659321, Алтайский край, г.Бийск».

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Вместе с тем, закупочной документацией не допускается наличие у потенциальных участников закупки недвижимого имущества (офисного помещения) как на ином праве владения (аренда, безвозмездное пользование и т.д.), так и в иных населенных пунктах, располагающихся на том, или ином расстоянии от места оказания услуг.

На основании изложенного, установленное заказчиком закупки требование к участникам об обязательном наличии у последних на праве собственности на дату подачи заявки недвижимого имущества (офисное помещение) в г. Бийске является дискриминационным и необоснованно ограничивающим конкуренцию, вследствие чего, УФАС усматривает в действиях заказчика закупки нарушение требований п. 2. ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, п. 2.4.2 и 8.1.15 Положения о закупках и п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в несоблюдении принципа отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное при организации и проведении закупки.

2. Требования к участникам закупки (п. 2-3) содержат требование по обеспеченности участника закупки необходимыми материально-техническими ресурсами исключительно на праве собственности и не предполагают возможности получения во владение и (или) пользование на ином праве, а также содержат требование о наличии определенных кадровых ресурсов.

В ходе рассмотрения жалобы представитель АО «БИЙСКЭНЕРГОТЕПЛОТРАНЗИТ» обосновал включение указанных пунктов в документацию запроса предложений особенностью закупки - выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия после ремонта трубопровода, влекущее признание особой значимости фактической возможности участника закупки осуществить требуемые заказчиком работы на профессиональном уровне.

Включение в документацию о закупках спорных условий само по себе не противоречит Закону о закупках и Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Включение заказчиком в документацию указанных требований (п. 2-3), предъявляемых к участникам закупки, безусловно, сужает круг потенциальных участников запроса предложений. Вместе с тем, такие действия могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, Закона о закупках лишь в том случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки. Названный заказчиком перечень оборудования, который должен иметь на праве собственности участник торгов не относится к категории ограниченного в обороте или оборотоспособного. Следовательно, может быть в собственности любого хозяйствующего субъекта.

14.03.2018 Заказчик отказался от проведения оспариваемой закупки.

В связи с тем, что 14.03.2018 Заказчик отказался от проведения оспариваемой

закупки, выдача предписания является нецелесообразной.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 ст. 18.1, ч. 1 ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОТЕЧЕСТВО ПЛЮС» (ИНН 2204058002, ОГРН 1122204000621) обоснованной.
2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии С<...>

Члены комиссии О<...>

Б<...>

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.