

1. Региональный общественный экологический фонд «Гражданин»  
(Фонд «Гражданин»)

наб. Семеновская, д. 2/1, стр. 1, пом. VII, оф. 1, Москва, 105094

2. Государственное автономное учреждение культуры города Москвы «Центральный парк культуры и отдыха имени М. Горького»  
(ЦПКиО им.М. Горького)  
ул. Крымский Вал, д. 9, Москва, 119049

3. ООО «РТС-тендер»  
наб. Тараса Шевченко, д. 23-А, Москва, 121151

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2270/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.10.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии представителей:

от заявителя - Фонда «Гражданин»

от заказчика - ЦПКиО им.М. Горького,

в отсутствие:

ООО «РТС-тендер» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 17.10.2017 № ИШ/52763/17, уведомлением о переносе заседания Комиссии от 19.10.2017),

рассмотрев жалобу Фонда «Гражданин» (далее – Заявитель) на действия заказчика - ЦПКиО им.М. Горького (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку антигололедных реагентов (реестровый № 31705553046) (далее - Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в следующем:

- в неустановлении требования о предоставлении в составе заявки положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию на антигололедный реагент;

- в неправомерном установлении требования о наличии у участника Аукциона опыта поставки товара сопоставимого характера и объема.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Закон о закупках), 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 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг в случаях.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

22.09.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок - 13.10.2017. Дата рассмотрения заявок - 16.10.2017, дата проведения Аукциона - 17.10.2017.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 16.10.2017 № 1/127/17 для участия в Аукционе было подано 2 заявки. Заявитель заявку на участие в Аукционе не подавал.

1) Заявитель в жалобе указывает на то, что Заказчиком не установлено требование к участникам закупки о предоставлении в составе заявки на участие в электронном аукционе положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию (технические условия, стандарты организаций) на антигололедный реагент, проведенной центральным аппаратом федерального органа исполнительной власти по контролю и надзору в сфере природопользования или его территориальным органом, осуществляющим отдельные функции федерального органа исполнительной власти по контролю и надзору в сфере природопользования на территории Москвы и Московской области, выданного уполномоченным органом, проводившим такую экспертизу, разрешающего применять предлагаемый антигололедный реагент в пределах административных границ города Москвы, предусмотренного постановлением Правительства Москвы от 10.04.2007 № 242-ПП «О Порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства и дворовых территорий в городе Москве» (далее - Постановление № 242).

На основании пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

-требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

-требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Следовательно, Заказчик должен в Аукционной документации установить требования к содержанию, форме и оформлению состава заявки на участие в Аукционе, а также требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 14.1.1 Положения о закупках обязательным требованием к участникам закупок является, в том числе: соответствие требованиям, устанавливаемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупок.

Согласно пункту 1.7.4.1 Аукционной документации одним из обязательных требований к участникам Аукциона установлено соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона (часть III «Информационная карта аукциона в электронной форме»). В случае если законодательством предусмотрено лицензирование вида деятельности, являющегося предметом аукциона, участники закупки должны обладать лицензией. В случае если законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона в электронной форме, установлено требование об их обязательном членстве в саморегулируемых организациях, участник закупки должен обладать указанными в части III «Информационная карта аукциона в электронной форме» документами, подтверждающими его соответствие такому требованию.

В соответствии с пунктом 6 Информационной карты поставка антигололедных реагентов для территории Заказчика в соответствии с требованиями проекта договора (включая техническое задание), Положения о закупках, действующих ГОСТ, Правил, требованиями контролирующих, надзорных органов и Заказчика, действующего законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Заказчиком установлены требования к участникам Аукциона, в соответствии с которыми обязательным является соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров.

Согласно статье 33 Федерального закона от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» экологическая экспертиза проводится в целях установления соответствия документов и (или) документации, обосновывающих планируемую хозяйственную и иную деятельность, требованиям в области охраны окружающей среды. Порядок проведения экологической экспертизы устанавливается федеральным законом об экологической экспертизе.

В соответствии с пунктом 2(1).30 Постановления № 242 в документации о закупке противогололедных реагентов в качестве одного из обязательных требований указывается представление участником закупки при подаче заявки на участие в закупке действующего положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию (технические условия, стандарты организаций) на противогололедный реагент, проведенной центральным аппаратом федерального органа исполнительной власти по контролю и надзору в сфере природопользования или его территориальным органом, осуществляющим отдельные функции федерального органа исполнительной власти по контролю и надзору в сфере природопользования на территории Москвы и Московской области, выданного уполномоченным органом, проводившим такую экспертизу, разрешающего применять предлагаемый

противогололедный реагент в пределах административных границ города Москвы, а также представление паспорта безопасности вещества (материала) на противогололедный реагент.

Указанное заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня требуется, если химический состав предлагаемого к закупке противогололедного реагента, физико-химические свойства и иные его характеристики соответствуют утвержденной технологии зимней уборки, но техническая документация такого реагента не прошла государственную экологическую экспертизу федерального уровня в составе заключения государственной экологической экспертизы на действующую технологию зимней уборки.

Необходимость представления иных документов на стадии подачи заявки на участие в закупке противогололедных реагентов определяется законодательством Российской Федерации.

Из указанного положения следует, что положительное заключение экологической экспертизы требуется на техническую документацию противогололедного реагента, который не предусмотрен действующей на территории города Москвы Технологией зимней уборки и который ранее не применялся на объектах дорожного хозяйства города Москвы. Таким образом, если в соответствии с законодательством объект закупки предусматривает необходимость проведения государственной экологической экспертизы, то Заказчик обязан включить в документацию требование о представлении в составе заявки заключения такой экспертизы.

На заседании Комиссии Управления установлено, что согласно извещению о проведении Аукциона предметом закупки является поставка антигололедных реагентов для территории Государственного автономного учреждения культуры города Москвы «Центральный парк культуры и отдыха имени М. Горького», при этом, Заказчиком в пункте 11 Информационной карты (Требования к участникам процедуры закупки, установленные Заказчиком в соответствии с Положением о закупке и законодательством Российской Федерации) не установлено требование о предоставлении участниками закупки в составе заявки на участие в Аукционе положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию (технические условия, стандарты организаций) на антигололедный реагент.

На заседании Комиссии Заказчиком не представлены документы, подтверждающие правомерность неустановления в аукционной документации требований к содержанию заявки на участие в электронном аукционе, предусмотренных Постановлением № 242, как и не представлено доказательств неприменимости указанного постановления в отношении Заказчика.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия приняла решение признать указанный довод Заявителя обоснованным.

При этом для участия в Аукционе было подано 2 заявки, Заявитель заявки на участие не подавал. При этом, несоответствие обжалуемым Заявителем требованиям не послужило основанием для отклонения заявок на участие в Аукционе.

Кроме того, Заявитель обратился с жалобой в антимонопольный орган 12.10.2017, то есть за день до окончания подачи заявок (13.10.2017), что свидетельствует о незаинтересованности Заявителя в участии в Аукционе.

Заявитель на заседании Комиссии не представил доказательств нарушения его прав и законных интересов, а также невозможности подачи заявки на участие в Аукционе.

Также Заявитель указывает на неправомерное установление требования о наличии у участника Аукциона опыта поставки товара сопоставимого характера и объема.

Кроме того Заказчик пояснил, что при поставке победитель должен представить все документы, свидетельствующие о соответствии поставляемого товара требованиям действующего доказательства.

Согласно пункту 14.2 Положения о закупках Заказчиком могут быть установлены дополнительные требования к участникам закупок, в том числе: квалификационные требования (включая требования к опыту работы).

Требование к участникам закупок о наличии опыта осуществления аналогичных предмету закупок работ (услуг), поставки товаров может устанавливаться в размере до 50 процентов от начальной (максимальной) цены

договора от объема работ (услуг), подлежащих выполнению. Параметры, по которым будет определяться аналогичность работ (услуг), товаров, закупаемых заказчиком, должны быть определены в документации о закупке.

Таким образом, установление в Аукционной документации обжалуемого требования предусмотрено Положением о закупках.

Пунктом 11 Информационной карты установлено требование о наличии у Исполнителя опыта поставки товара сопоставимого характера и объема.

Согласно форме Справки о наличии опыта следует указать сведения о наличии договоров (контрактов), реализованных или реализуемых за последние 3 года, предшествующие дате окончания подачи заявок на участие в Аукционе. В данном перечне указываются договоры/контракты с суммой не менее 300 000,00 руб.

Таким образом, при условии установления начальной (максимальной) цены договора 987 600,00 руб., включение в Аукционную документацию требования о наличии опыта поставки товара сопоставимого характера и объема не противоречит требованиям Положения о закупках Заказчика.

Вместе с тем, непредставление сведений, подтверждающих наличие указанного опыта выполнения аналогичных работ не является основанием для отклонения заявки участника.

При этом Заявителем не доказано нарушения его прав и законных интересов, а также ограничения возможности участия в Аукционе путем установления обжалуемого требования.

Комиссия установила, что Заявителем в адрес Заказчика запросов о разъяснении положений Аукционной документации в отношении указанного требования не направлялось.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 16.10.2017 № 1/127/17 для участия в Аукционе было подано 2 заявки, обе из которых были допущены до участия в Аукционе.

Как было указано ранее, оспариваемое требование не является отборочным (не является основанием для отклонения), таким образом, препятствий для участия в Аукционе не было.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия приняла решение признать указанный довод Заявителя необоснованным.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части неустановлении требования о предоставлении в составе заявки положительного заключения государственной экологической экспертизы, в остальной части - необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что Заявителем не представлено доказательств ограничения его прав и законных интересов.
4. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.10.2017 № ИШ/52763/17.

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