

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...> ,

в присутствии представителей от:

- ООО «Рента» - генеральный директор <...> по паспорту, <...> по доверенности,

АО «Дальтрансуголь» - представители по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Рента», материалы дела №8-01\348,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Рента» на действия акционерного общества «Дальтрансуголь» при проведении запроса предложений в целях заключения договора на оказание услуг по обслуживанию оборудования на объекте «Насосная станция первого подъема» (извещение №31604206639) в связи с необоснованным отклонением заявки общества.

Как следует из жалобы общества, его заявка отклонена от участия в запросе предложений в связи с наличием судебного спора с заказчиком, связанного с исполнением ранее заключенного договора. Предъявленное к участникам закупки требование об отсутствии судебных споров с заказчиком, связанных с исполнением ранее заключенных договоров, следствием которого явилось отказ в допуске обществу к участию в закупке, противоречит частям 1, 6, статьи 3 Закона о закупках, ограничивает конкуренцию при проведении закупки. Данное требование содержится также в Положении о закупках АО «Дальтрансуголь». Протокол оценки заявок составлен с нарушениями.

В заседании комиссии представители ООО «Рента» поддержали доводы, изложенные в жалобе, дополнительно пояснили, что в составе заявки локальный сметный расчет не представлен в связи с тем, что в закупочной документации отсутствуют приложения 8, 9, в соответствии с которыми такой локальный расчет надо было оформить.

Из представленных АО «Дальтрансуголь» возражений на жалобу следует, что требование об отсутствии судебных споров с заказчиком установлено в подпункте 10 пункта 4.2 Положении о закупке, из данного пункта следует, что наличие хотя бы одного судебного спора является несоблюдением участником закупочной процедуры установленных требований. Окончанием судебного разбирательства следует считать вступление в силу итогового судебного акта в случае, если на него не подана соответствующая жалоба. АО «Дальтрансуголь» подана кассационная жалоба на решение арбитражного суда.

В заседании комиссии представители АО «Дальтрансуголь» с доводами заявителя не согласились, пояснив, что отсутствие в составе закупочной документации приложений 8, 9, в соответствии с которыми надлежало оформить локальный сметный расчет, существенного значения не имеет, расчет можно было оформить произвольно, заявки по данному основанию не отклонялись, заявка общества отклонена обоснованно, так как имеется судебный спор, связанный с

исполнением ранее заключенного договора, данное требование содержится в Положении о закупках заказчика, общество не исполнило в полном объеме взятые на себя обязательства, на решение арбитражного суда подана кассационная жалоба.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела №8-01/348, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги 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).

Действия (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с пунктами 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой

продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Участником закупки может быть 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 либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Согласно части 10 указанной статьи, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); сведения о начальной

(максимальной) цене договора (пункт 4); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 12); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13).

14.10.2016 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru размещено извещение №31604206639 о проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по обслуживанию на объекте «Насосная станция первого подъема» машинистами обходчиками, документация о закупке. Начальная (максимальная) цена договора – 3 404 467,20 руб. Дата окончания подачи заявок – 30.10.2016. Дата рассмотрения заявок – 31.10.2016. Дата подведения итогов – 02.11.2016.

В соответствии с документацией запроса предложения, в число требований к участникам закупки включены требования об отсутствии судебных споров с заказчиком, связанных с исполнением ранее заключенных договоров. Аналогичное требование содержится в подпункте 10 пункта 4.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Дальтрансуголь». Техническое задание содержится в приложении №1 к документации о закупке. Заявку надлежит оформить в соответствии с приложениями к документации №№3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, коммерческое предложение оформляется по установленной форме согласно приложению №2.

Участники, не предоставившие полный объем документов или не соответствующие установленным требованиям, не допускаются до участия в закупочной процедуре.

Победителем запроса предложений признается участник, который предложил лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями оценки и заявке которого присвоен первый номер.

Согласно протоколу оценки заявок от 02.11.2016, в установленный срок на участие в закупке поступили заявки ООО «Регион» с ценой предложения – 3 341 707,92 руб., ООО «Рента» с ценой предложения 3 190 000,00 руб. Заявка ООО «Рента» не допущена к участию в закупке в связи с не соответствием общества требованиям заказчика. Соответствующей требованиям заказчика признана одна заявка, на основании пункта 7.23 Положения о закупке АО «Дальтрансуголь» конкурсная комиссия приняла решение о закупке у единственного участника.

По смыслу статьи 5 Закона о закупках поставщик несет ответственность только за недобросовестные действия.

Как следует из решения арбитражного суда Хабаровского края от 25.08.2016 по делу №А73-8720/2016, ООО «Рента» обратилось к АО «Дальтрансуголь» в связи с неисполнением ответчиком обязательства по оплате оказанных услуг в полном объеме по договору возмездного оказания услуг от 25.12.2015 №ДТУ-15/1144А, судом иски требования ООО «Рента» удовлетворены частично, судом признано, что услуги обществом оказывались в соответствии с условиями договора, заказчиком данные услуги в полном объеме не оплачены. Постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда 14.10.2016 решение суда оставлено без изменений, на которые АО «Дальтрансуголь» подана кассационная жалоба. Из указанных судебных актов не следует, что ООО «Рента»

допустило нарушение принятых на себя обязательств по исполнению договора, приведших к судебному спору, недобросовестные действия общества судом не установлены.

Основанием отклонения заявки ООО «Рента» послужило несоблюдение требования об отсутствии судебных споров с заказчиком, связанных с исполнением ранее заключенных договоров. По иным основаниям заявка общества не рассматривалась и не отклонялась.

Установленное в документации запроса предложений требование к участникам закупки об отсутствии судебных споров с заказчиком, связанных с исполнением ранее заключенных договоров, носит общий характер, в нем отсутствуют четкость указаний и определенность действий, в соответствии с которыми возможно выявление недобросовестности того или иного участника закупки, напротив, данная формулировка создает предпосылки для злоупотреблений со стороны заказчика при проведении закупок.

Исходя из таких обстоятельств, установленное в закупочной документации требование об отсутствии судебных споров с заказчиком, связанных с исполнением ранее заключенных договоров, нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках), отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках), так как само по себе наличие судебного разбирательства (спора) не свидетельствует о предпринимательской недобросовестности участника закупки и, соответственно, не может служить основанием для ограничения доступа таких субъектов к участию в закупках.

В данной связи комиссия приходит к выводу о необоснованности отказа конкурсной комиссии ООО «Рента» в допуске к участию в закупке.

Комиссией установлено, что перечень документов и информации, которые участник закупки при подаче документов для участия в запросе предложений обязан представить в составе заявки, включает в том числе локальный сметный расчет, выполненный в соответствии с требованиями приложений №№8,9 к документации о запросе предложений. Содержание документации о закупке не указывает на возможность составления и оформления локального сметного расчета в произвольной форме, но свидетельствует о необходимости участником закупки оформить заявку, в том числе локальный сметный расчет по установленной приложениями к закупочной документации форме, чем опровергается довод представителей заказчика о возможности составить такой расчет в произвольной форме.

Приложения №№8,9 на официальном сайте не размещены. Неразмещение приложений №№8,9 к документации о запросе предложений привело к невозможности сформировать и представить в составе заявки ООО «Рента» локальный сметный расчет. Отсутствие предусмотренных закупочной документацией приложений к такой документации нарушает положения пунктов 2 и 9 части 10 статьи 4, принцип информационной открытости закупки, установленный пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Довод жалобы о неуказании в протоколе от 02.11.2016 №1 количества голосов, отданных «за» принятое решение, количества воздержавшихся при голосовании, отклоняется, так как не свидетельствует о нарушении прав участников закупки, требования к содержанию и оформлению протоколов Законом о закупках не установлены, в указанной части жалоба признается необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Рента» на действия конкурсной комиссии акционерного общества «Дальтрансуголь» в связи с отказом в допуске на участие в запросе предложений в целях заключения договора на оказание услуг по обслуживанию оборудования на объекте «Насосная станция первого подъема» (извещение №31604206639) обоснованной.
2. Признать действия конкурсной комиссии акционерного общества «Дальтрансуголь» при проведении указанного запроса предложений нарушающими пункты 2 и 4 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».
3. Признать действия акционерного общества «Дальтрансуголь» при проведении указанного запроса предложений, выразившиеся в размещении приложений №№8, 9 к закупочной документации в составе такой документации на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru, нарушающими пункт 1 части 1 статьи 3, пункты 2 и 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Дальтрансуголь» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведении торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 КоАП РФ.

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

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/348

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...> , на основании своего решения от «17» ноября 2016 г. по делу № 8-01/348, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «Дальтрансуголь» в срок до 30 ноября 2016 года совершить действия, направленные на устранение нарушения пунктов 1, 2 и 4 части 1 статьи 3, пунктов 2 и 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», допущенного при проведении запроса предложений в целях заключения договора на оказание услуг по обслуживанию оборудования на объекте «Насосная станция первого подъема» (извещение №31604206639), с целью чего аннулировать данную закупку.

2. АО «Дальтрансуголь» в срок до 30 ноября 2016 года прекратить нарушение пунктов 2 и 4 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», выразившееся в отклонении заявки ООО «Рента» в связи с наличием судебного спора с заказчиком, связанного с исполнением ранее заключенного договора, согласно установленного в документации запроса предложений требования к участникам закупки об отсутствии судебных споров с заказчиком, связанных с исполнением ранее заключенных договоров, с целью чего при проведении закупок:

- исключить случаи необоснованного отклонения заявок по данному основанию,
- провести соответствующую разъяснительную работу с должностными лицами, ответственными за организацию и проведение закупок.

3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее 5 (пяти) дней со дня его выполнения (с приложением подтверждающих

Документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его выдачи.