

РЕШЕНИЕ

по делу №8-01/17

6 февраля 2018 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего <...>,

в присутствии представителей:

ООО «Бира ДПО сервис» - уведомленное о дате, времени и месте заседания комиссии, явку своего представителя не обеспечило,

Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» – <...>, рассмотрев жалобу ООО «Бира ДПО сервис» на действия Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» при проведении открытого аукциона в электронном виде на поставку и монтажа систем видеонаблюдения на объектах УФПС ЕАО – филиал ФГУП «Почта России» (извещение № 31705966142), материалы дела №8-01/17,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Бира ДПО сервис» на действия Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» при проведении открытого аукциона в электронном виде на поставку и монтажа систем видеонаблюдения на объектах УФПС ЕАО – филиал ФГУП «Почта России» (извещение № 31705966142).

Из жалобы общества, следует, что заявка на участие в открытом аукционе не соответствует требованиям закупочной документации, а именно отсутствие подтверждения у участника опыта исполнения двух договоров на оказание одноименных работ (услуг) соответственно, стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в п. 2.3 Информационной карты. Также в документации не указан код ОКДП, ОКПД, ОКПД2 к чему относятся данные виды работ.

От ООО «Бира ДПО сервис» поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя общества.

Представитель Управления федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиала федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (далее – Заказчик) в заседании комиссии с доводами жалобы не согласилась, пояснив, что пунктом 10.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России», утвержденного приказом от 21.08.2015 №404-п, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона, редукциона заказчик вправе установить требование к участникам закупки о наличии у них опыта исполнения двух договоров на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг соответственно, стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс, аукцион, редукцион.

Участник закупки подтверждает свой опыт (с учетом правопреемства) путем предоставления в составе заявки копий двух договоров (по выбору участника), в

предмете которых включены товары (работы, услуги), являющиеся одноименными товарам (работам, услугам), включенным в предмет договора, на право заключения, которого проводится закупка. При этом учитываются только договоры, заключенные с таким участником в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона №223-ФЗ) и (или) Федеральным законом от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон №94), и (или) Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон №44), и исполненных за последние три года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок.

В случае, если в представленном участником закупки договоре не указан код ОКДП, ОКПД, ОКПД2 или код ОКДП, ОКПД, ОКПД2, который не соответствует предмету конкурса, аукциона, редукциона, заказчик руководствуется предметом представленного участником закупки договора при принятии решения об одноименности товаров, работ, услуг, включенных в предмет такого договора, с предметом конкурса, аукциона, редукциона.

В соответствии с пунктом 3.1 информационной карты документации о закупке установлено требование, о наличии у участника опыта исполнения двух договоров на выполнение одноименных работ, а в пункте 3.4.2 указан перечень сведений и документов, предоставляемых в подтверждение соответствия такому требованию. Согласно информационной карте под одноименными товарами, работами, услугами понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг, указанной в приложении №4 к положению о закупках.

В заявке ООО «Бира ДПО сервис» отсутствуют копии договоров подтверждающих опыт работы одноименных товаров (работ, услуг). Отсутствие кода ОКДП, ОКПД, ОКПД2 или кода ОКДП, ОКПД, ОКПД2 не являлось основанием отклонения заявки. Также представитель пояснила, что пункт 2.2 информационной документации о закупке содержит код продукции в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) 33.20.42.000.

Закон № 223-ФЗ не содержит понятие предоставление преференций для малых средних предприятий. Закупка проводилась в соответствии с пунктом «а» пункта 4 раздела 1 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными юридическими лиц, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352, где участниками являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона №223-ФЗ в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства.

В технической части документации о закупке указаны сроки выполнения работ, которые составляют в части поставки оборудования 10 (десяти) календарных дней с момента подписания договора, в части выполнения работ начало срока в день приемки оборудования заказчиком, окончание установлено в течении 30 (тридцати) календарных дней со дня начала выполнения работ.

Жалоба рассматривается комиссией 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 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 Законом о закупках.

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.

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 и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом №223-ФЗ.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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. Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 (часть 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

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 № 223-ФЗ).

Пунктами 1,2,3,9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что непосредственно в закупочной документации заказчиком указываются требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; 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 и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В этой связи необходимо учитывать, что реализация права заказчика на самостоятельное установление требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Федеральным законом №223 принципов.

Частью 5 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что 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

28.12.2017 ФГУП «Почта России» в лице УФПС Хабаровского края – филиал ФГУП «Почта России» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение №31705966142 при проведении открытого аукциона в электронном виде на поставку и монтажа систем видеонаблюдения на объектах УФПС ЕАО – филиал ФГУП «Почта России». Даты начала и окончания подачи заявок с 29.12.2017 до 18.01.2018. Проведение открытого аукциона назначено на 22.01.2018.

На участие в открытом аукционе в электронном виде поданы заявки ООО «Бира добровольно пожарно-охранный сервис», ООО «Безопасник», ООО «СМК Гарант безопасности», ООО «Недремлющее око», ООО «Системы комплексной безопасности». Заявки ООО «Бира добровольно пожарно-охранный сервис», ООО «Безопасник» отклонены, заявки «СМК Гарант безопасности», ООО «Недремлющее око», ООО «Системы комплексной безопасности» признаны соответствующими требованиям документации (протокол заседания закупочной комиссии от 24.01.2018 №SBR035-170014478000266 (31705966142) 070/2017-2).

Согласно протоколу от 24.01.2018 №SBR035-170014478000266 (31705966142) 070/2017-2 победителем закупки признано ООО «СМК Гарант безопасности».

В соответствии с протоколом 24.01.2018 №SBR035-170014478000266 (31705966142) 070/2017-2 заявка ООО «Бира добровольно пожарно-охранный сервис» признана не соответствующей требованиям закупочной документации, а именно отсутствует подтверждение у участника опыта исполнения двух договоров на оказание одноименных работ (услуг) соответственно, стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в п. 2.3 Информационной карты. При этом учитываются только договоры, заключенные с таким участником в соответствии с Законом №223-ФЗ и (или) Федеральным законом №94, и (или) Федеральным законом №44-ФЗ, и исполненные за последние три года, предшествующие дате

окончания срока подачи заявок.

По аналогичной причине, согласно протоколу от 24.01.2018 №SBR035-170014478000266 (31705966142) 070/2017-2 заявка ООО «Безопасник» также отклонена (представленный обществом договор подряда от 09.01.2017 №003/17 монтажа систем видеонаблюдения заключен в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации).

Пунктом 10.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России», утвержденного приказом от 21.08.2015 г. №404-п установлено, что при осуществлении закупки товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона, редукциона заказчик вправе установить требование к участникам закупки о наличии у них опыта исполнения двух договоров на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг соответственно, стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс, аукцион, редукцион.

Пунктом 8.2.1 документации открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж систем видеонаблюдения на объектах УФС ЕАО-Филиал ФГУП «Почта России» 070-ОА/2017 установлено, что заявка на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным настоящей документацией, в случае непредоставления документов, которые предусмотрены п. 3.1.4 документацией.

В соответствии с пунктом 3.1.4 документации вторая часть заявки на участие в открытом аукционе должна содержать документы и сведения, указанные в пункте «Вторая часть заявки» Информационной карты.

Согласно пункту 3.4.2 Информационной карты участник предоставляет сведения об исполненных участником закупки договорах, номера записей исполненных договоров из реестра договоров (при наличии), копии исполненных договоров, копии актов приемки поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг по таким договорам или иные предусмотренные такими договорами копии документов, подтверждающие исполнение договора.

Участник закупки подтверждает свой опыт (с учетом правопреемства) путем предоставления в составе заявки копий двух договоров (по выбору участника), в предмет которых включены товары (работы, услуги), являющиеся одноименными товарам (работам, услугам), включенным в предмет договора, на право заключения которого проводится закупка. При этом учитываются только договоры, заключенные с таким участником в соответствии с Законом №223-ФЗ и (или) Федеральным законом №94, и (или) Федеральным законом №44-ФЗ, и исполненные за последние три года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок. Отсутствие соответствующего опыта является основанием отклонения заявки. Из содержания части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (статья 8 Конституции Российской Федерации).

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотреблением правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. Подпунктом 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ заказчику предоставляется право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участникам закупки для подтверждения их соответствия установленным правом. Представленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом №223-ФЗ принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом №223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении закупки является недопустимой.

Формируя таким образом документацию открытого аукциона в электронной форме, заказчик фактически устанавливает требования, под которые подпадает чрезмерно ограниченный круг поставщиков услуг, поскольку договоры на поставку и монтаж системы видеонаблюдения могут осуществляться за рамками указанных законов.

Довод об отсутствии кодов ОКДП, ОКПД, ОКПД2, сроков выполнения работ, а также не соответствии количества монтажных работ к количеству оборудования опровергается материалами дела.

Довод об отсутствии информации о предоставлении преференций для малых средних предприятий является необоснованным, поскольку в соответствии с пунктом 8 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ФГУП «Почта России» утвержден перечень закупок, составленный на основании Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности. Закупка №31705966142 проводилась в соответствии с пунктом «а» пункта 4 раздела 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», где участниками являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона №223-ФЗ, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства.

При рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений (часть 17 статьи 18.1).

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 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Бира ДПО сервис» на действия Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» при проведении открытого аукциона в электронном виде на поставку и монтажа систем видеонаблюдения на объектах УФПС ЕАО – филиал ФГУП «Почта России» (извещение № 31705966142) обоснованной.
2. Признать действия закупочной комиссии Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» при проведении открытого аукциона в электронном виде, в части предъявления к участнику закупки требования, не предусмотренного закупочной документацией, нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ.
3. Выдать Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» предписание.

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 8-01/17

06 февраля 2018 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>, на основании своего решения от 06.02.2018 по делу № 8-01/17, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Управление федеральной почтовой связи Хабаровского края – филиал федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» в срок до 26 марта 2018 года совершить действия, направленные на устранение нарушения пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона №223-ФЗ), с целью чего:

- аннулировать результаты открытого аукциона в электронной форме на поставку и монтаж систем видеонаблюдения на объектах УФПС ЕАО – филиал ФГУП «Почта России» (извещение № 31705966142).

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

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