

1. ООО «ОНЛАНТА»

111250, Москва, пр-д Завода Серп и Молот, д. 6, корп. 1

2. АО «Оборонэнерго»

119019, Москва, ул. Знаменка, д. 19

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая,
д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-1223/77-17 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения

18.05.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

от ООО «ОНЛАНТА»,

от АО «Оборонэнерго»,

в отсутствие представителя АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 12.05.2017 №ИГ/22770/17),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «ОНЛАНТА» на действия заказчика — АО «Оборонэнерго» при проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг комплексного информационно-технологического обслуживания программного обеспечения и оборудования элементов ИТ-инфраструктуры,

УСТАНОВИЛА:

общество с ограниченной ответственностью «ОНЛАНТА» (далее — Заявитель) обратилось в Московское УФАС России с жалобой на действия акционерного общества «Оборонэнерго» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг комплексного информационно-технологического обслуживания программного обеспечения и оборудования элементов ИТ-инфраструктуры (реестровый номер извещения 31705018113; далее — Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение состоит в неправомерном отказе в допуске к участию в Закупке.

В заседании представители Заявителя поддержали доводы и требования жалобы.

Представители Заказчика по жалобе возражали на основании письменных объяснений, представили документы по закупочной процедуре.

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

Комиссия антимонопольного органа не связана доводами жалобы и вправе проверить документацию, а равно поведение организатора торгов в полном объеме (часть 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях и выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Из материалов дела усматривается, что на Официальном сайте в сети Интернет 14.04.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Окончание срока подачи заявок — 19.04.2017, подведение итогов — 28.04.2017.

Согласно протоколу от 27.04.2017 № 1.14/31705018113/2 Заявителю отказано в допуске на участие в Закупке по причине представления в составе заявки коллективного участника неполного объема документов, предусмотренного пунктом 13 технического задания.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее — Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ), 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 2 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.

Пунктом 29.1 Положения о закупках установлено, что при проведении закупочной процедуры к участникам закупки могут устанавливаться такие требования как соответствие необходимому квалификационному минимуму, устанавливаемому Заказчиком и указанному в закупочной документации, включая наличие квалифицированного персонала, производственных мощностей, допусков, технологий и т. п.

Согласно пункту 2.7.2.4 Закупочной документации заявка на участие в закупке должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей закупочной документацией требованию или быть лучше, то есть указанные требования являются пороговыми. Участник процедуры закупки не допускается

уполномоченным органом организатора к дальнейшему участию в процедуре закупки в случаях непредставления требуемых согласно настоящей закупочной документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике процедуры закупки, в том числе привлекаемых субподрядчиках/соисполнителях (в случае привлечения), или о предлагаемых работах; несоответствия заявки на участие в закупке требованиям настоящей Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 13 Технического задания участник должен иметь квалифицированных специалистов, привлеченных на надлежащих правовых основаниях к оказанию услуг, являющихся предметом настоящей закупки, обладающих перечисленными сертификатами: Cisco Certified Network Associate или Cisco Certified Network Professional или Cisco Design Associate; Red Hat Certified Engineer или Red Hat Certified System Administrator; Microsoft Certified IT Professional: Lync Server Administrator 2010; Microsoft Certified Database Administrator; Microsoft Certified Solution Developer.

Участник в составе заявки должен представить копии документов, подтверждающих квалификацию технических специалистов, которых предполагается привлечь к оказанию услуг, являющихся предметом закупки; копии документов, удостоверяющих личность технических специалистов (копии в части удостоверения личности и гражданства), которых предполагается привлечь к оказанию услуг, являющихся предметом закупки; копии документов, являющихся основанием для привлечения технических специалистов к оказанию услуг, являющихся предметом настоящей закупки (трудовой договор либо копия трудовой книжки); копии письменных согласий технических специалистов, которых предполагается привлечь к оказанию услуг, являющихся предметом настоящей закупки, о согласии на передачу персональных данных третьей стороне согласно статье 88 Трудового кодекса Российской Федерации.

В составе заявки Заявителя отсутствуют сертификаты, предусмотренные пунктом 13 Технического задания.

Таким образом, заявка Заявителя не соответствует пункту 13 Технического задания, в связи с чем ее отклонение является правомерным.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

В соответствии с пунктом 13 Технического задания участник должен представить в составе заявки, кроме прочего, копии документов, являющихся основанием для привлечения технических специалистов к оказанию услуг, являющихся предметом закупки (трудовой договор либо копия трудовой книжки).

Согласно извещению о проведении Закупки от 14.04.2017, дата окончания срока подачи заявок — 19.04.2017.

Таким образом, Заказчиком установлен трехдневный срок подачи заявок для участия в Закупке (три рабочих дня).

В течение этого времени Участник должен подготовить испрашиваемые документы на работников.

Комиссия соглашается, что такой срок действительно является укороченным и отклоняет довод Заказчика о том, что представление таких документов не может вызывать сложностей у профессиональных участников.

Между тем, само по себе то обстоятельство, что участие в торгах сопряжено с сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, не свидетельствует о допустимости установления таких требований, которые будут явно и чрезмерно ограничивать права хозяйствующих субъектов.

Так, Комиссия принимает довод, что представление спорных документов сопряжено с работой кадровых служб, необходимостью соблюдения трудовых прав сотрудников, а также защищаемые законом персональные данные.

Кроме того, Комиссия также принимает довод Заявителя, что в трехдневный срок затруднительно оформить такие документы на сотрудников, не работающих на постоянной профессиональной основе. При этом необоснованно ограничена возможность привлечения сотрудников по договору оказания услуг, что допускается трудовым законодательством.

Комиссия считает, что любое требование к участникам, являющимися более слабой и зависимой стороной в рассматриваемых правоотношениях, должно коррелировать с предметом договора, заключаемого по итогам торгов. Формулируя требования к участникам, а равно положения аукционной документации, заказчик должен исходить не только из необходимости удовлетворения собственных потребностей в работах, товарах, услугах, но и из необходимости соблюдения принципов открытых торгов и прав потенциальных участников.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений необходимо учитывать требования антимонопольного законодательства, запрещающие осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В силу части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения упомянутой статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Очевидно, что к числу основополагающих принципов при проведении торгов относится расширение круга участников.

В этой связи их отсечение путем установления рассматриваемого требования в отсутствие объективной необходимости установления столь короткого срока для представления необходимых документов, упомянутым принципам не отвечает.

Частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Те или иные требования к потенциальным контрагентам, а равно положения закупочных аукционных, конкурсных и проч. документаций, должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры (торгов).

Действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое требование должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Комиссия исходит из того, что именно Заказчик должен доказать обоснованность установления тех или иных требований.

Законом о закупках не установлен срок размещения извещения в отношении такого вида закупки, как запрос предложений.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает дату окончания подачи заявок на участие в Закупке. Положением и Закупочной документацией срок для подачи заявок не установлен.

Этой связи следует признать, что у Заказчик не был лишен права предоставить потенциальным участникам не столь короткий срок для представления документов.

Кроме того, Комиссия находит, что потенциальные участники, ориентируясь на такие требования, могли в принципе воздерживаться от участия в рассматриваемой процедуре (чем обусловлена и подача одной заявки, а равно отсутствие у общества возможности принять участие в торгах).

В то же время, часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является нормой с формальным составом нарушения: достаточно угрозы наступления негативных последствий для конкуренции.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При этом Комиссия лишена правовых оснований для выдачи Заказчику обязательного к исполнению предписания, направленного на восстановление законности в регулируемой сфере правоотношений, поскольку по итогам процедуры заключен договор.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, так как по итогам закупки заключен договор.
4. Снять ограничения с Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.05.2017 № ИГ/22770/17).

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