

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/306 (027/01/18.1-684/2019)

17 сентября 2019 года г. Хабаровск

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

в присутствии представителей от:

- АО «Хабаровский аэропорт» -<...>

- ООО «Консалтинговая компания Госзаказ» - <...>

рассмотрев жалобу ООО «Консалтинговая компания Госзаказ», материалы дела №8-01\306 (027/01/18.1-684/2019),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Консалтинговая компания Госзаказ» на действия АО «Хабаровский аэропорт» при проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание клининговых услуг по лоту №2 (извещение №31908246842).

Как следует из жалобы, заказчиком неправомерно выбран способ закупки в форме запроса предложений при начальной цене закупки, превышающей 15 000 000 руб.

В заседании комиссии представители ООО «ККГ» доводы, изложенные в жалобе, поддержали в полном объеме.

В заседании комиссии представители АО «Хабаровский аэропорт» против доводов заявителя возражали, пояснив, что заявитель не является надлежащим лицом, чьи права и законные интересы могут быть нарушены, поскольку не является участником закупок, не зарегистрирован в ЕИС, заказчик действует в соответствии с постановлением 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», цена закупки не превышает 200 000 000 руб., данная закупка включена в перечень товаров, работ, услуг, закупаемых у субъектов малого и среднего предпринимательства, способ закупки выбран правомерно.

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

В порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о закупках принятие решения по жалобе ООО «ККГ» откладывалось до 17.09.2019.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

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 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего закона.

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 (часть 5 статьи 4 Закона о закупках).

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 (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 конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (пункт 4); сведения о начальной (максимальной) цене договора (пункт 5); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункты 9, 10); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 14).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам (работам, услугам) исходя из имеющейся потребности, выбирать способ закупки, при этом действия заказчика не должны противоречить действующему законодательству о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Статья 3.4 Закона о закупках устанавливает особенности осуществления

конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (часть 1 указанной статьи).

Конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме (часть 2 указанной статьи).

Как следует из части 3 статьи 3.4 поименованного закона заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении:

1) конкурса в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

2) аукциона в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

3) запроса предложений в электронной форме не менее чем за пять рабочих дней до дня проведения такого запроса предложений. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать пятнадцать миллионов рублей;

4) запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Таким образом, Законом о закупках выбор способа закупки (а значит, и сроки размещения извещения о закупке в ЕИС) в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства ставится в зависимость от суммы начальной (максимальной) цены такой закупки (договора). При этом в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей, закупка в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства может быть проведена только в форме (способом) конкурса или аукциона, проведение закупки с ценой, превышающей пятнадцать миллионов рублей, способом (в форме) запроса предложений не допускается.

Аналогичные требования содержатся в подпункте 3 пункта 28.3 главы 28 Положения о закупках АО «Хабаровский аэропорт».

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 утверждено положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 4 Положения закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с федеральным законом, торгов, иных способов закупки.

Как следует из пункта 18 раздела 2 Положения, в случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 200 000 000 руб. и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик обязан осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, утвержденное Правительством Российской Федерации положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц Закону о закупках не противоречит и должно применяться заказчиками в совокупности с Законом о закупках.

29.08.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru АО «Хабаровский аэропорт» размещено извещение №31908246842 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания клининговых услуг, документация о закупке. Начальная (максимальная) цена договора по лоту №2 – 40 667 760,00 руб. Дата окончания подачи заявок – 10.09.2019. Дата подведения итогов – 12.09.2019.

Поскольку начальная (максимальная) цена договора превышает 15 000 000 руб., несмотря на утверждение перечня закупок, закупка не может быть проведена в форме запроса предложений, превышение указанной цены 30 000 000 руб. свидетельствует о том, что данная закупка должна проводиться в форме конкурса или аукциона.

Что свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 3 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках.

В связи с такими обстоятельствами комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалобы.

Доводы ответчика о заявителе как о ненадлежащем лице в целях рассмотрения жалобы в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссией Хабаровского УФАС России не принимаются, поскольку ООО «ККГ» представило доказательства регистрации в ЕИС в качестве участником закупок, следовательно, является потенциально заинтересованным в участии в закупке лицом.

Невыполнение заказчиком требований законодательства при выборе способа закупки влечет нарушение прав участников закупки в части легитимности результатов такой закупки.

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).

Исходя из установленных обстоятельств комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Консалтинговая компания Госзаказ» на действия АО «Хабаровский аэропорт» при проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание клининговых услуг по лоту №2 (извещение №31908246842) обоснованной.

2. Признать АО «Хабаровский аэропорт») нарушившим пункт 3 части 3 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц».

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

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