

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-956/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дюрус» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

07.11.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Дюрус» от 26.10.2017 № 15/004/2017 на действия (бездействие) заказчика ГБУ «Жилищник района Бирюлево Восточное» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию лифтового оборудования, находящегося в многоквартирных домах, расположенных на территории Южного административного округа города Москвы на 2018-2019 гг. (извещение № 31705558011) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Дюрус» (далее - Заявитель) от 26.10.2017 № 15/004/2017 (вх. 163801/17 от 27.10.2017) на действия (бездействие) заказчика ГБУ «Жилищник района Бирюлево Восточное» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию лифтового оборудования, находящегося в многоквартирных домах, расположенных на территории Южного административного округа города Москвы на 2018-2019 гг. (извещение № 31705558011) (далее — Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает

общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГБУ «Жилищник района Бирюлево Восточное», утвержденным Префектурой ЮАО г. Москвы 12.10.2017 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

25.09.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- -
 - Заказчиком неправомерно проведен Аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства (далее - СМП);
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлены противоречивые положения о количестве товара, используемого при выполнении работ по предмету Аукциона.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя огласил дополнительный довод о том, что Заказчиком в Документации неправомерно установлены избыточные требования к содержанию технических предложений заявок участников Аукциона.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком Заказчиком неправомерно проведен Аукцион среди СМП.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Пунктом 5.4 Положения о закупках установлено, что проведение закупок осуществляется в соответствии с планом закупок. Не допускается проведение закупок без включения соответствующей закупки в план закупок.

В соответствии с позицией № 47 плана закупок Заказчика, размещенного в ЕИС 30.12.2016 и действующего с 01.01.2017 по 21.12.2017, Заказчиком в графе «Закупка, участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства» указано - «Нет».

При этом пунктом 12.3 Информационной карты Документации установлено что Аукцион проводится среди СМП.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика сообщил, что указанные разночтения документации и плана закупок являются технической ошибкой, Аукцион проводится не среди субъектов СМП, о чем также было дано разъяснение и опубликовано в ЕИС.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 5.4 Положения о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

-

-

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлены противоречивые положения о количестве товара, используемого при выполнении работ по предмету Аукциона.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 1.3 Положения о закупке.

Пунктом 1.7 технического задания Документации установлено, что приложение 4 к техническому заданию содержит информацию о нормативной потребности в запасных частях на ежемесячное техническое обслуживание оборудования,

приложение 5 к техническому заданию содержит сведения о качестве, технических характеристиках, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, используемого при оказании услуг по предмету Аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что сведения указанные в приложениях 4, 5 технического задания Документации не противоречат друг другу. При этом отсутствует необходимость описания технических характеристик товаров, таких как керосин, ветошь, канифоль и т.д., указанных в приложении 5 технического задания Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно дополнительному доводу Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлены избыточные требования к содержанию технических предложений заявок участников Аукциона.

Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе 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.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 17.1 Информационной карты Документации первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать согласие участника Аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания, (при наличии) фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара Первая часть заявки на участие в электронном аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

В ряде пунктов приложения № 5 технического задания Документации установлены требования к химическому составу оборудования по предмету Аукциона, например, по позиции № 17 «Масло индустриальное»: зольность <0,005%, по позиции № 26 «Резистор»: содержание серебра в изделии до 2%, масса металлической части изделия >0,008 г.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, предлагаемых к поставке, непредусмотренные Законом о закупках показатели сырья, веществ, материалов, применяемых при изготовлении указанных товаров. Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о закупках не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к поставке, для представления подробных сведений о веществах, материалах, применяемых при изготовлении такого товара (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим).

Таким образом, действия Заказчика, установившего избыточные требованиям Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

- - - Пунктом 15.9 Информационной карты Документации установлен запрет на участие в закупке офшорной компании.

Вместе с тем, действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц, не зарегистрированных на территории Российской Федерации, на особых территориях, называемых офшорными зонами.

Таким образом, участие в закупке офшорных компаний не противоречит требованиям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.3 Положения о закупке, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки, поскольку по указанным основаниям заявки участников Аукционе не отклонялись.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

- - - Признать жалобу ООО «Дюрус» от 26.10.2017 № 15/004/2017 на действия (бездействие) заказчика ГБУ «Жилищник района Бирюлево Восточное» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию лифтового оборудования находящегося в многоквартирных домах расположенных на территории Южного административного округа города Москвы на 2018-2019 гг. (извещение № 31705558011) обоснованной в части установления противоречивых положений относительно закупки среди субъектов СМП, избыточных требований к первой части заявки на участие в Аукционе.
 - Признать ГБУ «Жилищник района Бирюлево Восточное» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.11.2017 № 223ФЗ-956/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.