

РЕШЕНИЕ № 64

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 02 июля 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 02 июля 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

ООО «Лидер ДВ» - <...> (директор),

КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2 – <...> (доверенность от 01.07.2015 № 13),

рассмотрев дело № 8-01/115 по признакам нарушения КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ООО «Лидер ДВ» с жалобой на действия КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2 при проведении аукциона на выполнение капитального ремонта общежития. Из обращения следует, что в закупочной документации необоснованно установлено требование о наличии у участника закупки лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений. По мнению общества, предъявление такого требования к участнику закупки нарушает антимонопольное законодательство, поскольку ограничивает право общества принять участие в закупке, представив соответствующую лицензию субподрядной организации, которая будет привлечена к исполнению договора.

В заседании комиссии представитель общества доводы жалобы поддержал в полном объеме.

Представитель учреждения с нарушением антимонопольного законодательства не согласилась, полагает, что установленное требование законно и обоснованно, поскольку закупка проводится в соответствии с Федеральным законом от

18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и заказчик вправе предъявить к участникам любые требования. Деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию, в связи с чем именно участник закупки в обязательном порядке должен иметь соответствующую лицензию. Отсутствие лицензии у подрядчика может привести к ненадлежащему исполнению обязательств, при расторжении договора с субподрядной организации в период выполнения ремонтных работ.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

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 № 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

[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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе 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.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

21.04.2015 учреждением на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31502278317 о проведении аукционы на выполнение работ по капитальному ремонту общежития, аукционная документация. С учетом внесенных в документацию изменений, срок окончания подачи заявок 15.05.2015, рассмотрение заявок 22.05.2015, проведение аукциона 25.05.2015. Начальная (максимальная) цена договора 49996339,00 руб.

В установленный срок на участие в аукционе подано четыре заявки с порядковыми номерами 1, 3, 4, 2. Заявкам с номерами 3, 2 отказано в допуске к участию в аукционе в связи с отсутствием в предложении конкретных показателей, товарного знака, наименования производителя товара, предлагаемого для использования при выполнении работ товара. По иным основаниям заявки не отклонялись. Заявки с номерами 1, 4 допущены к участию в аукционе (протокол рассмотрения заявок от 22.05.2015).

В результате проведенной процедуры понижения начальной (максимальной) цены договора, рассмотрения вторых частей заявок, победителем аукциона признано ООО «СтройЭлектроРемонт» (протокол подведения итогов аукциона от 27.05.2015).

В последующем указанные протоколы отменены на основании предписания Хабаровского УФАС России от 09.06.2015 № 13 и в результате повторного рассмотрения первых частей заявок к участию в аукционе допущены заявки с номерами 1, 3, 4 (протокол от 26.06.2015).

Пунктами 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, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В технической части аукционной документации (приложение № 2) заказчиком установлены требования к выполняемым работам, приведены показатели, позволяющие определить соответствие покупаемых работ установленным заказчиком требованиям, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться, предусмотрена возможность поставки эквивалентного товара.

Техническим заданием, локальным сметным расчетом, приложенным к аукционной документации, предусмотрено выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации.

В соответствии с пунктом 3.2 раздела 3, разделом 16 документации, извещением об аукционе вторая часть заявки должна содержать лицензию МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, с указанием в ней видов работ: - монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ; - монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем оповещения и эвакуации при пожаре и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ, а

также свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства с указанием следующего вида работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта объекта капитального строительства (в соответствии с приказом Минрегиона России от 30.12.2009 № 624): п. 33.3. Жилищно-гражданское строительство.

Отсутствие в заявке требуемых документов в силу пункта 4 раздела 20 документации является основанием отказа в допуске к участию в аукционе.

На обращение общества заказчиком представлено разъяснение аукционной документации от 15.05.2015 № 01-25/386, в котором указано на правомерность и необходимость предоставления в составе заявки названной лицензии непосредственно участником, предоставление лицензии субподрядной организации не допускается.

Согласно пункту 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» [деятельность](#) по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

Пунктом 3 [Положения](#) о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225, установлено, что лицензируемая деятельность включает в себя выполнение работ и оказание услуг согласно [приложению](#).

Приложением к Положению в состав лицензируемого вида деятельности включены работы по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожаротушения и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ; монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ; монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем оповещения и эвакуации при пожаре и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ.

Согласно [части 3 статьи 52](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации.

Данной нормой предусмотрена возможность выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно лицом, осуществляющим строительство, и (или) с привлечением других лиц.

В соответствии с частью 3 статьи 52 кодекса лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства,

обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с [частью 3.1 статьи 52](#) кодекса лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Размещенным в составе аукционной документации проектом договора предусматривается право подрядчика привлечь к исполнению договора субподрядные организации (подпункт 4.4.10 пункта 4.4.).

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 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 (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Частями 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен и иных проводимых в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Конкуренция - 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).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчику предоставлено право установить в документации о закупке требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции.

Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении закупок является недопустимой.

Запрет на предоставление участником закупки лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, выданной организации, с которой участником закупки заключен договор на выполнение данных работ, не основан на приведенных нормах законодательства, препятствует доступу к участию в проводимом аукционе, ограничивает конкуренцию при его проведении и нарушает часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Доводы о возможном нарушении участником закупки, с которым будет заключен договор, обязательств по договору основаны на предположении и не подтверждены надлежащими доказательствами.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2, выразившиеся в необоснованном ограничении доступа к участию в аукционе на выполнение капитального ремонта общежития (извещение № 31502278317), путем установления запрета на предоставление участником закупки лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, выданной организации, с которой участником закупки заключен договор на выполнение данных работ, нарушающими часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2 предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

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

02 июля 2015 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <...>– заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов Комиссии: <...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, на основании своего решения от 02.07.2015 № 64 по делу № 8-01/115 о нарушении КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

КГБ профессиональное образовательное учреждение № 2 в срок до 10.07.2015 устранить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в необоснованном ограничении доступа к участию в аукционе на выполнение капитального ремонта общежития (извещение № 31502278317), путем установления запрета на предоставление участником закупки лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, выданной организации, с которой участником закупки заключен договор на выполнение данных работ, и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с целью чего:

- исключить случаи запрета на предоставление участником закупки лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, выданной организации, с которой участником закупки заключен договор на выполнение данных работ, при проведении закупок, предметом которых являются работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства,

- провести соответствующую разъяснительную работу с должностными лицами учреждения, ответственными за организацию и проведение закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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 в течение трех месяцев со дня его выдачи.