

## РЕШЕНИЕ № 88

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии ОАО «Хабаровсккрайгаз», ООО Предприятие «Изотоп», ООО «Комэн», рассмотрев дело № 8-01/208, возбужденное в отношении ОАО «Хабаровсккрайгаз» по признакам нарушения 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 поступили жалобы ООО Предприятие «Изотоп» на действия ОАО «Хабаровсккрайгаз» в связи с применением коэффициента 1,18 при расчете рейтинга, присуждаемого заявке участника по критерию «цена договора» открытого запроса предложений по отбору организации на право заключения договора выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объекте по ул. Брестской, д.70, в г. Хабаровске для нужд ОАО «Хабаровсккрайгаз», а также в связи с отсутствием в пункте 9 «Ведомость оказываемых услуг» технического задания объемов оказываемых услуг, в связи с неуказанием в пункте 10 «Запасные части, материалы и оборудование» технического задания марок и технических характеристик материалов и оборудования, необходимых для выполнения работ (извещение №31300459469, реестровый № 238-07\13).

Приказом Хабаровского УФАС России от 27.08.2013 №544 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

В заседании Комиссии 17.09.2013 представитель ООО Предприятие «Изотоп» доводы, изложенные в жалобе, поддержал в полном объеме, пояснив, что ОАО «Хабаровсккрайгаз» при проведении каждой новой закупки продолжает применять указанный коэффициент, тем самым создавая приоритет организациям, применяющим НДС, также заказчиком не указаны в ведомости объемы выполняемых работ, марок и технических характеристик материалов и оборудования.

Представитель ОАО «Хабаровсккрайгаз» в заседании Комиссии 17.09.2013 пояснил, что в части неуказания марок и технических характеристик жалоба заявителя необоснованна, участник закупки делает свое предложение, а заказчик рассматривает и принимает это предложение. По вопросу лицензий МЧС, УФСБ, допуска СРО требование таких документов считает обоснованным потому, что по ул. Брестской, 70, располагается административный корпус, содержатся планы стратегических объектов. Ходатайствовал об отложении рассмотрения данного дела в связи с необходимостью подготовки по отдельным вопросам, связанным с установлением в закупочной документации требования лицензий МЧС РФ, УФСБ РФ и допуска СРО.

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 24.09.2013. После перерыва представители ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ООО Предприятие «Изотоп» в заседание Комиссии не явились.

Представитель ООО «Комэн» в заседании Комиссии 24.09.2013 пояснил следующее. У заказчика имеются помещения, где хранятся секретные документы, в связи с чем необходимы лицензии УФСБ. Требования к участникам о наличии 10-летнего опыта работы обоснованно, так как работы должны выполнять опытные подрядчики. Здание по ул. Брестской, 70, является производственным. Прокладка системы осуществлялась как внутри здания, в коридорах, так и снаружи, по периметру территории. Прокладку проводов определяли самостоятельно, исходя из технического задания и количества проводов, указанных в техническом задании.

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

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». 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, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

29.07.2013 на официальном сайте Российской Федерации <http://zakupki.gov.ru> ОАО «Хабаровсккрайгаз» размещено извещение №31300459469 (реестровый №238-07/13) о закупке по отбору организаций на право заключения договора выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объекте, проводимой в форме открытого запроса предложений. Дата начала приема заявок – 29.07.2013. Дата окончания подачи заявок – 06.08.2013. Дата вскрытия конвертов с заявками – 07.08.2013. Дата рассмотрения заявок и подведение итогов назначено на 08.08.2013.

Как следует из уведомления от 01.08.2013, в связи с изменениями в содержании документации открытого запроса предложений №238-07/13(изменено техническое задание) срок проведения конкурса увеличен на три дня.

Открытый запрос предложений проведен ОАО «Хабаровсккрайгаз» в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Хабаровсккрайгаз», утвержденным Решением Совета директоров (протокол от 30.08.2012 №2\12) и размещенным на официальном сайте закупок, что соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Пунктом 9 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что извещение о закупке должно содержать в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг; сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Пунктом 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в закупочной документации должны быть указаны сведения, в частности, о начальной (максимальной) цене договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цене лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Документацией о закупке, также размещенной на указанном официальном сайте, определены требования к заявкам участников, порядок проведения закупки, пунктом 1.6 документации предусмотрено, что сведения о начальной (максимальной) цене договора указаны в информационной карте запроса предложений, являющейся составной частью закупочной документации, расчет цены заявки необходимо выполнять с учетом всех затрат, налогов, пошлин и сборов согласно действующему законодательству, в расчете цены должны быть учтены все инфляционные ожидания и финансовые риски (пункт 1.8 документации).

В информационной карте установлены в том числе начальная (максимальная) цена договора 218 700 руб. с НДС, перечень документов, необходимых к подаче в составе заявки на участие в закупке, критерии оценки заявок на участие в запросе предложений (пункт 14 информационной карты), при этом значимость (весомость) критерия «цена договора» составляет 50%, значимость (весомость) критерия «квалификация участника» (включает опыт выполнения работ услуг, связанных с предоставлением услуг по монтажу системы видеонаблюдения на объектах (измеряется исходя из количества лет с даты заключения первого договора) также равна 50%.

Порядок оценки заявок (содержится в пункте 15 информационной карты) осуществляется в соответствии с заявленными заказчиком критериями отдельно по критерию «цена договора» (рассчитывается по формулам, полученный результат умножается на значимость данного критерия – 0,5), по критерию «квалификация участников», включающая опыт выполнения работ по монтажу систем видеонаблюдения, измеряется в количестве лет с даты заключения первого договора, подтверждается копией договора (осуществляется по балльной системе, выставляемой каждым членом закупочной комиссии в пределах максимального значения в балах, полученный результат умножается на значимость данного критерия – 0,5).

Итоговый рейтинг для каждой заявки определяется как сумма рейтингов заявки по каждому критерию, рассчитанных в соответствии с указанным порядком и умноженных на их значимость. Наилучшей признается заявка, набравшая наибольший итоговый рейтинг (подпункты 1, 2, 3, 4 пункта 15 информационной карты).

При этом абзацем 2 подпункта 1.2. пункта 15 предусмотрено, что в случае, если хотя бы один из участников является налогоплательщиком, применяющим упрощенную систему налогообложения, оценка заявок всех участников по критерию «цена договора» будет осуществляться по цене без учета налога на добавленную стоимость. Договор по результатам запроса предложений будет заключен на условиях предложения о цене договора участника: с учетом НДС – с налогоплательщиками НДС, без учета НДС – с налогоплательщиками, применяющими упрощенную систему налогообложения.

Техническое задание содержит предмет открытого запроса предложений (пункт 1), объект выполнения работ и его краткая характеристики (пункт 2), требования к участнику о необходимости наличия опыта работы на рынке услуг технического обслуживания не менее 10 лет, наличие лицензии на выполнение данного вида деятельности, персонал работающих должен соответствовать требованиям статьи 10 Федерального закона от 21.07.2011 №256-ФЗ «О безопасности объектов ТЭК» (пункт 4), ведомость оказываемых услуг (пункт 9), перечень запасных частей, материалов и оборудования (пункт 10), условия выполнения услуги (пункт 12).

На участие в закупке, как следует из протокола вскрытия конвертов от 07.08.2013, поданы две заявки:

- ООО Предприятие «Изотоп» (цена договора без НДС – 119 718, 00 руб., дата заключения первого договора по монтажу системы видеонаблюдения – 18.03.2002);
- ООО «Комэн» (цена договора 128 000, 00 руб. с НДС 18%, дата заключения первого договора по монтажу системы видеонаблюдения – 13.03.2002).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений от 08.08.2013 оба участника допущены к участию в закупке.

Из заявки ООО Предприятие «Изотоп» следует, что предприятие применяет упрощенную систему налогообложения с 01.01.2008 с объектом налогообложения – «Доходы, уменьшенные на величину расходов» (уведомление ИФНС России по Индустриальному району г. Хабаровска от 26.11.2007 №2465\14-09\66812).

Из пояснений ОАО «Хабаровсккрайгаз» от 23.08.2013 №07-20/4078 следует, что в закупочной документации начальная цена договора указана с НДС, поэтому формула, указанная в пункте 15 информационной карты, не содержит коэффициента 1,18. Во избежание некорректной оценки сопоставления поданных заявок по указанному критерию был применен коэффициент 1,18.

В результате оценки заявок участникам присвоено следующее количество баллов по критерию «цена договора» (протокол оценки и сопоставления заявок от 08.08.2013):

- ООО «Комэн» - 20,5 баллов,
- ООО Предприятие «Изотоп» - 17,50.

При критерию «квалификация участника» оба участника набрали по 275 баллов, рейтинг 137,5 баллов.

При оценке заявок по ценовому критерию к предложенной ООО «Комэн» цене договора применен коэффициент 1,18, уменьшающий ее на сумму учтенного в ней НДС. К ООО Предприятие «Изотоп» такой коэффициент не применялся, поскольку общество находится на упрощенной системе налогообложения и не является плательщиком НДС.

Победителем признано ООО «Комэн» как получившее максимальное количество баллов, ООО Предприятие «Изотоп» присвоен второй порядковый номер <...> Договор от 06.09.2013 №07-13/86 на выполнение работ по монтажу системы видеонаблюдения (ул. Брестская, 70) по результатам закупки заключен с ООО

«Комэн», стоимость работ 128 000, 00 руб., в том числе НДС в сумме 19525, 42 руб.

При этом указанная в договоре цена работ соответствует ценовому (коммерческому) предложению ООО «Комэн» без применения коэффициента 1,18 (без уменьшения предложенной обществом цены договора на 18% - сумму НДС).

В силу пункта 2 статьи 346.11 Налогового кодекса применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций и единого социального налога. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с Налоговым кодексом при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации.

Из статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Принимая решение участвовать в закупке, хозяйствующие субъекты самостоятельно формируют предложения по исполнению условий договора, заключаемого по результатам закупки, исходя из своих возможностей и с учетом интереса одержать победу. Предлагая определенную цену и иные оцениваемые условия, участник несет риск получения меньшего количества баллов при наличии лучшего предложения другого участника закупки, что и составляет конкуренцию при проведении закупки.

Из заявки ООО Предприятие «Изотоп» следует, что ценовое предложение общества ниже, нежели предложенное ООО «Комэн». При этом ООО Предприятие «Изотоп» применяет упрощенную систему налогообложения, а ООО «Комэн» общую.

Поскольку закупочной документацией установлено, что предложенная участниками закупки цена должна включать в себя все расходы, налоги, сборы, связанные с выполнением работ по предмету закупки, а участник закупки предлагает конкретную цену выполняемых работ, уменьшение ценового предложения ООО «Комэн» на 18% является необоснованным.

Из заявки ООО Предприятие «Изотоп» следует, что ценовое предложение общества ниже, нежели предложенное ООО «Комэн», и в том случае, если бы при оценке этих предложений к цене, предложенной ООО «Комэн», не применялся коэффициент 1,18, при равном количестве баллов по критерию «квалификация участника» победителем закупки стало бы ООО Предприятие «Изотоп».

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что действия ОАО «Хабаровсккрайгаз», выразившиеся в применении к ценовому предложению обществ коэффициента 1,18 при расчете рейтинга, присуждаемого заявке участника по критерию «цена договора» (уменьшение ценового предложения ООО «Комэн» на величину НДС) создало ООО «Комэн» преимущественные условия участия в закупке, существенным образом повлияв на ее результат, ограничило

конкуренцию между участниками открытого запроса предложений.

В информационной карте запроса предложений документации о закупке определен перечень документов, которые должен представить участник закупки в составе заявки: копию лицензии МЧС РФ на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (пунктом 9), копию лицензии УФСБ РФ по Хабаровскому краю на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну (пункт 10), копию свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (пункт 11). Предметом запроса предложений является право на заключение договора по монтажу системы видеонаблюдения на объекте ОАО «Хабаровсккрайгаз» по ул. Брестской, 70.

В заседании Комиссии представитель ОАО «Хабаровсккрайгаз» затруднился обосновать необходимость истребования у участников закупки лицензий МЧС РФ, УФСБ РФ, свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В силу пункта 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.

Правительством Российской Федерации постановлением от 30.12.2011 №1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений» утверждено «Положение о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений», которым установлен порядок лицензирования данного вида деятельности и перечень работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

В приложении к Положению приведен перечень работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений. Вместе с тем в данном перечне отсутствуют работы по монтажу систем видеонаблюдения, в связи с чем получение лицензии на их выполнение не требуется.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определен статьей 5 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 №5485-1 «О государственной тайне», Указом Президента Российской Федерации от 30.11.1995 №1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне».

В соответствии со статьей 2 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 №5485-1 «О государственной тайне» (далее - Закон о государственной тайне) государственная тайна - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Передача сведений, составляющих государственную тайну, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого в соответствии со статьей 9 указанного закона находятся соответствующие сведения, и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ. При этом до передачи сведений, составляющих государственную тайну, заказчик обязан убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан - соответствующего допуска (статья 17 Закона о государственной тайне).

Статьей 27 Закона о государственной тайне установлено, что допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, осуществляется путем получения ими в установленном Правительством Российской Федерации порядке лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности.

Лицензия на проведение указанных работ выдается на основании результатов специальной экспертизы предприятия, учреждения и организации и государственной аттестации их руководителей, ответственных за защиту сведений, составляющих государственную тайну, расходы по проведению которых относятся на счет предприятия, учреждения, организации, получающих лицензию.

Лицензия на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выдается предприятию, учреждению, организации при выполнении ими следующих условий:

выполнение требований нормативных документов, утверждаемых Правительством Российской Федерации, по обеспечению защиты сведений, составляющих государственную тайну, в процессе выполнения работ, связанных с использованием указанных сведений;

наличие в их структуре подразделений по защите государственной тайны и специально подготовленных сотрудников для работы по защите информации, количество и уровень квалификации которых достаточны для обеспечения защиты государственной тайны;

наличие у них сертифицированных средств защиты информации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.1995 №333 утверждено «Положение о лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны» (далее - Положение о лицензировании), которым определен порядок выдачи лицензии и лицензирующие органы.

Согласно пункту 2 Положения о лицензировании органом, уполномоченным на

ведение лицензионной деятельности по допуску предприятий к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является Федеральная служба безопасности Российской Федерации и ее территориальные органы, на право проведения работ, связанных с созданием средств защиты информации, - Федеральная служба по техническому и экспортному контролю, Служба внешней разведки Российской Федерации, Министерство обороны Российской Федерации, Федеральная служба безопасности Российской Федерации (в пределах их компетенции); на право осуществления мероприятий и (или) оказания услуг в области защиты государственной тайны - Федеральная служба безопасности Российской Федерации и ее территориальные органы, Федеральная служба по техническому и экспортному контролю, Служба внешней разведки Российской Федерации (в пределах их компетенции).

С учетом требований технического задания Комиссией установлено, что работы по монтажу системы видеонаблюдения указанной закупки не связаны ни с использованием сведений, составляющих государственную тайну, ни с созданием средств защиты информации, ни с осуществлением мероприятий или оказанием услуг по защите государственной тайны. Следовательно, предъявление в закупочной документации требования о наличии лицензии УФСБ России по Хабаровскому краю на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, незаконно.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Капитальный ремонт – это ремонт, выполняемый для восстановления технических и экономических характеристик объекта до значений, близких к проектным, с заменой или восстановлением любых составных частей (Приказ Госстроя РФ от 13.12.2000 №285 «Об утверждении Типовой инструкции по технической эксплуатации тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения»).

В соответствии с пунктом 14 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации реконструкция объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - изменение параметров объекта капитального строительства, его частей (высоты, количества этажей, площади, объема), в том числе надстройка, перестройка, расширение объекта капитального строительства, а также замена и (или) восстановление несущих строительных конструкций объекта капитального строительства, за исключением замены отдельных элементов таких конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановления указанных элементов.

Строительство - создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства) (пункт 13 части 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

Приказом Министерства Регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 №624 утвержден «Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства».

Пунктом 2 технического задания документации запроса предложений предусмотрено, что система должна: осуществлять круглосуточную запись видеоинформации с указанием номера видеокамеры, даты и времени; предусматривать возможность выполнять параллельно записи оперативный поиск и просмотр видеозаписи с заданной камеры за указанный временной интервал в пределах последних 15 суток; сохранение интересующего фрагмента видеозаписи на USB-карте памяти или по сети на жестком диске ПК оператора; зоны видеонаблюдения системы должны максимально перекрывать всю внутреннюю площадь территории. Переход на резервное питание должен происходить автоматически без нарушения установленных режимов работы и функционального состояния системы. Система должна предусматривать возможность входа по паролю для предотвращения несанкционированного доступа к ее ресурсам и настройкам.

Техническое задание в пункте 9 содержит наименования оказываемых услуг по монтажу, согласно которым требуется осуществить монтаж следующего оборудования: устройства цифровой регистрации, съемных и выдвижных блоков (модули, ячейки, ТЭЗ), аппаратуры телевизионной с малогабаритной беструбочной камерой, коробки ответвительной на стене, отдельно устанавливаемого блока питания, устройства видеоконтроля, ультразвукового прибора, кабелей. При этом необходимые запасные части, материалы и оборудование указаны в пункте 10: 4-х канальный пентаплексный видеорегистратор, жесткий диск, коробка герметичная, уличная влагозащищенная антивандальная цветная видеокамера, источник бесперебойного питания, монитор, видеопередатчик, аккумулятор 12А.ч, кабель.

Поскольку приобретение оборудования системы видеонаблюдения и монтаж этого оборудования на объекте в г. Хабаровске по ул. Брестской, 70, не связан со строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства (доказательств обратного ОАО «Хабаровсккрайгаз» не представлено), требование от участников закупки свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, незаконно.

Из содержания части 1 статьи 2 Закона о закупках 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.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках).

Подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке в соответствии с положением о закупке, требованиям 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 о закупке принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом о закупках, в ущерб конкуренции при проведении закупок является недопустимой.

Из юридической конструкции статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что определенные действия могут быть квалифицированы в качестве нарушения антимонопольного законодательства не только в случае, если они приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, но и в случае, если могут привести к таким последствиям, например, в будущем.

Торги, как следует из части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, проводятся в форме аукциона или конкурса.

К правоотношениям, возникшим в связи с проведением ОАО «Хабаровсккрайгаз» названного открытого запроса предложений, применимы нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующие проведение торгов независимо от того, как эти торги могут быть названы заказчиком, в силу следующего.

Извещение, опубликованное ОАО «Хабаровсккрайгаз» для неопределенного круга лиц, содержит условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в соответствии со статьей 448 ГК РФ: предмет закупки и порядок проведения, даты начала и окончания приема заявок на участие в запросе предложений, место и дата вскрытия заявок, место и дата рассмотрения и оценки заявок, подведение итогов запроса предложений, обязательные условия, предусмотренные статьей 448 ГК РФ, содержатся в пунктах 11, 12, 13, 14, 15 информационной карты запроса предложений. Отсутствие в извещении сведений

о начальной цене закупки не свидетельствует о невозможности отнесения такой закупки к торгам в понятии статей 447-448 ГК РФ.

Оценка заявок проводится по установленным заранее в закупочной документации критериям.

Из условий проведения указанного запроса предложений следует, что заказчик по результатам проведения отбора возлагает на участника, предложение которого признано лучшим по заранее установленным условиям, содержащимся в пунктах 14 и 15 информационной карты запроса предложений (критериям оценки заявок на участие в таком запросе и их весовыми коэффициентами – цена договора и квалификация участника), обязанность предоставить заказчику подписанный договор на условиях, содержащихся в документации о запросе предложений и заявке на участие в таком запросе, в срок не позднее 5 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов запроса предложений, заказчик, в свою очередь берет на себя обязательство подписать договор в течение 10 рабочих дней со дня получения от участника размещения закупки, признанного победителем, подписанного договора.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок от 08.08.2013 победителем открытого запроса предложений признано ООО «Комэн», с которым и заключен договор на условиях, указанных в закупочной документации и заявке на участие в такой закупке.

Отличительной особенностью указанного запроса предложения и характерного для торгов является то, что наилучшей признается заявка, набравшая наибольший итоговый рейтинг (подпункт 4 пункта 15 информационной карты), что участник размещения закупки, чья заявка будет признана наилучшей, обязан предоставить заказчику подписанный им текст договора на условиях, содержащихся в документации о запросе предложений и заявке на участие в таком запросе, признанной наилучшей, в установленный срок (пункт 13 информационной карты). При нарушении данного или в случае несоответствия (увеличения) стоимости товаров, выполнения работ, оказания услуг, заявленной участником закупки, последний признается уклонившимся от подписания договора и право заключения договора с заказчиком переходит к участнику закупки со вторым рейтинговым номером (пункт 13 информационной карты).

Отсутствие возможности изменения поданного предложения при заключении договора является характерной чертой, свойственной процедуре проведения торгов, поскольку заключение договора по результатам проведения торгов на иных условиях, нежели предложенных победителем, является в силу статьи 449 ГК РФ основанием для признания договора недействительным.

Таким образом, на основании изложенного можно сделать следующий вывод: проведенная заказчиком процедура заключения договора по отбору организаций на право заключения договора выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объекте подпадает под признаки торгов в форме конкурса, в связи с чем в данном случае организатор закупки при проведении закупки обязан соблюдать запреты, установленные статьей 17 Закона о защите конкуренции.

Под опытом, не относящимся к правовой категории, понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих

знаний, умений, навыков могут быть только физические лица – работники юридического лица, то и требовать наличие опыта можно только у штатных работников участника закупки, а не у самого юридического лица.

Требование к участникам проводимой закупки о наличии 10-тилетнего опыта работы не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее установленного, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия организатора закупки в части установления такого требования противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Поскольку предметом закупки являются работы, не предусматривающие наличие лицензий, разрешений, установленное в закупочной документации требование о предоставлении копии лицензии МЧС России на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, копии лицензии УФСБ России по Хабаровскому краю на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, копии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, применение комиссией коэффициента 1,18 к ценовым предложениям участников закупки, необоснованно препятствует доступу к участию в закупке, ограничивает конкуренцию участников закупки, что прямо запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Из заключенного 06.09.2013 ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ООО «Комэн» по результатам закупки договора №07-13/86 следует, что работы осуществлены с 19.08.2013 по 13.09.2013. Договор заключен на условиях, содержащихся в закупочной документации и заявке ООО «Комэн».

По вопросу неуказания заказчиком объемов выполнения работ в «Ведомости оказываемых услуг», неуказания марок и технических характеристик материалов и оборудования, необходимых для выполнения работ, Комиссия приходит к следующему.

В силу подпункта 1 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам, (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пункт 12 технического задания содержит условия выполнения услуги, которые проверяются после завершения монтажных и пусконаладочных работ путем приемосдаточных испытаний, в ходе которых подтверждается или не подтверждается работоспособность системы в рамках, оговоренных в данном техническом задании функциональных особенностей.

ООО «Предприятие Изотоп» сформировало свое предложение и участвовало в закупке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что пункт 9 технического задания

«Ведомость оказываемых услуг» содержит достаточный перечень необходимых услуг по монтажу устройств и аппаратуры, пунктом 10 технического задания определен перечень необходимых запасных частей, материалов и оборудования и содержит достаточные данные для того, чтобы участник закупки мог сформировать свое коммерческое предложение, не ограничиваясь рамками установленного заказчиком требования к приобретению этих запасных частей, материалов и оборудования у конкретного производителя, а выбирая для своего предложения наиболее оптимальную продукцию, дающую возможность самостоятельно определить пути исполнения закупки и в итоге конкурентность цены и предлагаемых услуг, в связи с чем в данной части доводы заявителя подлежат отклонению.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Хабаровсккрайгаз» при проведении открытого запроса предложений по отбору организаций на право заключения договора выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения на объекте (извещение № 31300459469, реестровый №238-07/13), выразившиеся в установлении в закупочной документации требования о предоставлении участниками закупки копии лицензии УФСБ России по Хабаровскому краю на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, лицензии МЧС России на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, копии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в установлении требования о наличии у участника закупки опыта работы на рынке услуг технического обслуживания не менее 10 лет, в установлении порядка оценки и сопоставления заявок, предусматривающего применение коэффициента 1,18 при расчете рейтинга, присуждаемого заявке участника по критерию «цена договора», нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ОАО «Хабаровсккрайгаз» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ №45

краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «01» октября 2013 №88 по делу № 8-01/208 о нарушении ОАО «Хабаровскрайгаз» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Хабаровскрайгаз» в срок до «15» октября 2013 года прекратить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении в закупочной документации требования о предоставлении участниками закупки копии лицензии УФСБ России по Хабаровскому краю на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, лицензии МЧС России на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, копии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в установлении требования о наличии у участника закупки опыта работы на рынке услуг технического обслуживания не менее 10 лет, в установлении порядка оценки и сопоставления заявок, предусматривающего применение коэффициента 1,18 при расчете рейтинга, присуждаемого заявке участника по критерию «цена договора» при проведении открытого запроса предложений по отбору организаций на право заключения договора выполнения работ по монтажу системы видеонаблюдения (извещение №№ 31300459469, реестровый №238-07/13) и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с целью чего провести работу по исключению установления требований к участникам проводимых закупок, не предусмотренных законодательством, в том числе требования о наличии опыта работы у участника закупки.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее 5 (пяти) дней со дня его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

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