

РЕШЕНИЕ

12 января 2016 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Григорьева А.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ГК Вагонсервис» на действия заказчика акционерного общества «Новосибирский механический завод «Искра» при проведении котировочной сессии на право заключения договора по оказанию услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы) (извещение №31503122446),

в присутствии представителя заявителя – ООО «ГК Вагонсервис»: «...» (по доверенности от 11.01.16г.), «...» (по доверенности от 11.01.16г.);

в присутствии представителя заказчика — АО «НМЗ «Искра»: «...» (по доверенности от 12.01.2016г.), «...» (по доверенности от 30.12.2015г.);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба (вх.№ 6397э от 24.12.2015 года) общества с ограниченной ответственностью «ГК Вагонсервис» (далее – ООО «ГК Вагонсервис») на действия заказчика акционерного общества «Новосибирский механический завод «Искра» при проведении котировочной сессии на право заключения договора по оказанию услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы) (извещение №31503122446).

Заявитель сообщает следующее.

21.12.2015г. на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31503122446 о проведении котировочной сессии на право заключение договора по оказанию услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы).

Заказчик: Акционерное общество «Новосибирский механический завод «ИСКРА» (ИНН/КПП: 5410039642\541001001). Дата и время окончания подачи заявок - 29.12.2015 в 09:00 (МСК+3).

Частью 2 ст. 18.1. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее: ФЗ №135-ФЗ) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

В соответствии с п.5 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее: ФЗ №223-ФЗ) 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.

Частью 1 ст. 10 ГК РФ установлено, что 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 ФЗ №135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запросы предложений запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно ч. 5 ст. 17 ФЗ №135-ФЗ положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с ФЗ №223-ФЗ.

Заявитель считает, что предоставленное Заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных ФЗ № 223-ФЗ принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 ФЗ №135-ФЗ. Реализация Заказчиком полномочий, предоставленных ему ФЗ №223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Согласно пп.1 п. 7 Раздела 3 «Информационная карта котировочной сессии» Котировочной документации одним из общих требований к участнику закупки является наличие лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что подтверждается предоставлением копии указанной лицензии в составе заявки на участие; При этом указанное требование является обязательным, его невыполнение является причиной отклонения заявки от дальнейшего участия в закупке (п.2 Котировочной документации).

В соответствии с Техническим заданием (раздел 5 Котировочной документации) и

проектом Договора, Исполнитель (участник закупки) обязан предоставить на станцию Иня-Восточная ЗСЖД в адрес АО «НМЗ «Искра» порожние крытые вагоны под погрузку для перевозки грузов во внутригосударственном и экспортном сообщениях, при этом во внутригосударственном сообщении – оформить в системе «ЭТРАН» заготовки перевозочных документов на отправку порожних вагонов из-под выгрузки к следующему месту погрузки, а в экспортном сообщении – предоставить Заказчику инструкции и проплатные телеграммы на отправку порожних вагонов из-под выгрузки к следующему месту погрузки. Груз – взрывчатые материалы 1-го класса опасности. В обязанности же Заказчика входит обеспечить погрузку грузов в предоставленные Исполнителем Вагоны в транспортной упаковке, соответствующей условиям и требованиям перевозки, исключающей доступ к содержимому груза и обеспечивающей его сохранность; производить оформление перевозочных документов с учетом требований нормативных актов, действующих на железнодорожном транспорте; обеспечить погрузку и выгрузку Вагонов согласно нормативам, указанным в п.2.3. проекта Договора.

Учитывая вышеизложенное, заявитель считает, что Исполнитель, оказывая услуги по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов, не должен находиться на режимном объекте Заказчика; характер оказываемых услуг не предполагает доступа к сведениям, составляющим государственную тайну, данные услуги не связаны с защитой государственной тайны. Условие о наличии у участника торговли лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну не является критерием качества оказания услуг, не свидетельствует о деловой репутации Исполнителя (участника закупки), а также не свидетельствует о том, что Исполнитель (участник закупки) будет добросовестно исполнять условия договора.

В связи с этим, полагаем установление в Котировочной документации указанного условия (требования) приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку участники, отвечающие всем требованиям Котировочной документации, но не имеющие лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, лишены возможности принять участие в закупке; действия Заказчика в части установления таких требований противоречат ч. 1 ст. 17 ФЗ №135-ФЗ.

На рассмотрении жалобы Заказчик пояснил, что в соответствии с Инструкцией по обеспечению режима секретности в Российской Федерации, утвержденной Постановлением Правительства РФ №3-1 от 05.01.2004г. при посещении Заявителем объектов Заказчика в режиме секретности (в случае разрешения ситуаций, связанных с неисправностью предоставленных вагонов) необходимо наличие лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

21.12.2015г. на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг

www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31503122446 о проведении котировочной сессии на право заключение договора по оказанию услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы).

Заказчик: Акционерное общество «Новосибирский механический завод «ИСКРА» (ИНН/КПП: 5410039642\541001001). Дата и время окончания подачи заявок - 29.12.2015 в 09:00 (МСК+3).

Согласно пп.1 п. 7 Раздела 3 «Информационная карта котировочной сессии» Котировочной документации одним из общих требований к участнику закупки является наличие лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что подтверждается предоставлением копии указанной лицензии в составе заявки на участие. При этом, указанное требование является обязательным, его невыполнение является причиной отклонения заявки от дальнейшего участия в закупке (п.2 Котировочной документации).

Согласно Протоколу №656 от 30.12.2015 по итогам рассмотрения Закупочной комиссией единственной поступившей заявки на участие котировочной сессии на оказание услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы) на предмет ее соответствия требованиям, установленным в закупочной документации, закупочная комиссия установила:

1. Признать соответствующей требованиям закупочной документации (в том числе предоставление лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что подтверждается материалами дела (Лицензия №0051777 от 29.11.2012г.) единственную поступившую заявку, поданную Участником АО «РТ-Логистика», и заключить с ним договор на основании пп.1 п.6 статьи 25 Положения о закупочной деятельности АО «НМЗ «Искра».

2. Признать котировочную сессию на оказание услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку (взрывчатые материалы) несостоявшейся по причине поступления единственной заявки на участие.

Согласно ст.27 Федерального закона Российской Федерации от 21.07.1993г. №5485-1 «О государственной тайне» 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 порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, 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.

Поскольку, Заказчик определил работы, связанные с погрузкой и доставкой груза (взрывчатые материалы) как связанные с использованием сведений, составляющих государственную тайну, в том числе адрес назначения поставки груза, следовательно, для вышеуказанных работ требуется лицензия ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

В соответствии с абз.4 п.1 ст.5 Федерального закона Российской Федерации от 21.07.1993г. №5485-1 «О государственной тайне» государственную тайну составляют сведения в военной области о тактико-технических характеристиках и возможностях боевого применения образцов вооружения и военной техники, о свойствах, рецептурах или технологиях производства новых видов ракетного топлива или взрывчатых веществ военного назначения.

Таким образом, Заказчик, акционерное общество «Новосибирский механический завод «Искра» обоснованно предъявил требование к потенциальным участникам котировочной сессии на право заключения договора по оказанию услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы), установив требования о наличии лицензии ФСБ России на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что не привело и не могло привести к недопущению, *ограничению, устранению конкуренции.*

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч.20 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ГК Вагонсервис» на действия заказчика акционерного общества «Новосибирский механический завод «Искра» при проведении котировочной сессии на право заключения договора по оказанию услуг по предоставлению крытых вагонов под перевозку грузов (взрывчатые материалы) (извещение №31503122446) необоснованной.