

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 81/03-18.1-2014

20 октября 2014

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Кухарской Натальи Евгеньевны – руководителя Кемеровского УФАС России;
Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;
Поляковой Юлии Александровны – начальника отдела контроля органов власти;

Членов Комиссии: Наумовой Валерии Валерьевны – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Ланцман Людмилы Игоревны – заместителя начальника отдела судебной и правовой работы;
Фризен Светланы Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии:

1. Представителей ФГУП «Охрана» МВД России (по доверенности).
2. Представителей ООО «Горэлектросеть» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ФГУП «Охрана» МВД России в лице филиала ФГУП «Охрана» МВД России по Кемеровской области (650002, г. Кемерово, пр. Шахтёров, 54а; ИНН 7719555477) (далее – ФГУП «Охрана») и материалы по жалобе № 81/03-18.1-2014,

У С Т А Н О В И Л А:

13.10.2014 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ФГУП «Охрана» на действия Общества с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» (далее – ООО «Горэлектросеть») (вх. № 7973) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договоров охраны объектов ООО «Горэлектросеть» на 2015-2019 гг. (извещение № 31401576574).

По мнению заявителя, ООО «Горэлектросеть», указав в документации о закупках №31401576574, что участники закупки должны находиться на упрощенной системе

налогообложения (далее - УСН) ограничило круг потенциальных участников. В связи с чем, ФГУП «Охрана» не могло принять участие в вышеуказанной закупке.

Уведомлением от 15.10.2014 г. № 03/10104 рассмотрение жалобы ФГУП «Охрана» было назначено на 20.10.2014 г. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес ФГУП «Охрана» и ООО «Горэлектросеть», а также заказными письмами с уведомлениями о вручении.

20.10.2014 г. на рассмотрении жалобы № 81/03-18.1-2014 представители ФГУП «Охрана» поддержали требования, изложенные в жалобе от 13.10.2014г.

Представители ООО «Горэлектросеть» просили признать жалобу ФГУП «Охрана» необоснованной, приложив письменные пояснения.

Согласно данным пояснениям, ООО «Горэлектросеть» включило условие о нахождении организации на УСН, во исполнение требований Правительства Российской Федерации о повышении доли прямого участия субъектов малого бизнеса в закупках ООО «Горэлектросеть», действуя по аналогии с практикой госзакупок, а также в целях эффективного использования денежных средств.

На рассмотрении жалобы № 81/03-18.1-2014 представителем ООО «Горэлектросеть» устно было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения жалобы, для предоставления сведений по определению начальной (максимальной) цены договора.

Комиссия, рассмотрев данное ходатайство, приняла решение об отказе в его удовлетворении, поскольку не оценивала действия ООО «Горэлектросеть» по определению начальной (максимальной) цены договора.

Изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

ООО «Горэлектросеть» осуществляет виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, и регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, следовательно, относится к организациям, указанным в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии со статьей 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 с учетом положений [части 3](#) указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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.

ООО «Горэлектросеть» в соответствии с вышеуказанными требованиями Закона о закупках разработано Положение о закупках ООО «Горэлектросеть» (далее – Положение о закупках), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с частью 5 статьи 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.

Аналогичная норма содержится в пункте 3.1 Положения о закупках.

В соответствии с Положением о закупке утверждена Документация о закупке в форме запроса предложений (Номер закупки 036) на право заключения Договора охраны объектов ООО «Горэлектросеть» на 2015-2019 гг. (далее - Документация).

07.10.2014 г. ООО «Горэлектросеть» на сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении запроса предложений на право заключения Договора охраны объектов ООО «Горэлектросеть» (извещение № 31401576574).

В пункте 3 Документации указано, что организация должна быть на УСН.

ФГУП «Охрана» в силу подпункта 1 части 3 статьи 346.12 Налогового Кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ), имея филиалы, не вправе применять УСН.

В соответствии с пунктом 8.5 Документации, участник закупки не допускается к участию в закупке в случае несоответствия заявки на участие в закупке иным требованиям, установленным Документацией.

Таким образом, ФГУП «Охрана» не смогло подать заявку для участия в данном запросе предложений.

Согласно [части 1 статьи 3](#) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия,

справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям ([пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках](#)).

Таким образом, заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учетом положений действующего законодательства Российской Федерации.

При этом в соответствии с [частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции](#) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок.

Таким образом, при проведении закупки заказчики должны указывать в документации о закупке сведения, определенные положением о закупке, с учетом требований антимонопольного [законодательства](#).

Целями регулирования [Закона](#) о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений ([часть 1 статьи 1 Закона о закупках](#)).

Довод представителя ООО «Горэлектросеть» об указании в Документации условия о нахождении организации на УСН в целях поддержки малого предпринимательства, а также в целях эффективного использования денежных средств не может быть принят во внимание, в связи со следующим.

Согласно статье 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и [коммерческие организации](#) (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства,

соответствующие определенным условиям.

В вышеуказанной статье отсутствует обязательное условие о нахождении субъектов малого и среднего предпринимательства на упрощенной системе налогообложения.

В соответствии с главой 26.2 НК РФ не все субъекты малого и среднего предпринимательства вправе перейти на упрощенную систему налогообложения.

Кроме того, потенциальные участники, не находящиеся на УСН, могли предложить цену (с учетом НДС), меньше цены организации, находящейся на УСН.

Таким образом, действия ООО «Горэлектросеть», выразившиеся в неправомерном включении в Документацию о закупке в форме запроса предложений (Номер закупки 036) на право заключения Договора охраны объектов ООО «Горэлектросеть» на 2015-2019 гг. условия об обязательном нахождении организации на УСН, противоречат требованиям пункта 2 части 1 и части 5 статьи 3 Закона о закупках, а также являются нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку ограничили круг потенциальных участников закупки, о чем в том числе свидетельствует жалоба ФГУП «Охрана».

Кроме того, в результате рассмотрения жалобы № 81/03-18.1-2014 Комиссией в действиях ООО «Горэлектросеть» были установлены следующие нарушения действующего законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 14.17 Положения о закупках по итогам запроса предложений договор заключается в порядке, предусмотренном для процедуры конкурса.

Согласно пункту 13.24 Положения организатор закупки направляет победителю конкурса на подписание проект договора на условиях, указанных в извещении о проведении конкурса.

Протокол вскрытия конвертов, рассмотрения, сопоставления и оценки заявок на участие в закупке путем проведения запроса предложений по выбору организации, оказывающей услуги по охране объектов ООО «ГЭС» на 2015-2019 гг. б/н был составлен 14.10.2014 г. и размещен на официальном сайте в сети Интернет 15.10.2014 г.

14.10.2014 г. ООО «Горэлектросеть» был заключен договор № 400-6-14/ГЭС-490-14 на оказание услуг по охране объектов с ООО «ЧОО «Стерегающий» (победителем запроса предложений).

Обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее 10 дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения (часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Следовательно, срок на обжалование действий ООО «Горэлектросеть» в антимонопольный орган начинал исчисляться с 15.10.2014 г. (день опубликования

протокола оценки и сопоставления предложений в сети «Интернет»).

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Учитывая, что договор № 400-6-14/ГЭС-490-14 на оказание услуг по охране объектов был заключен ООО «Горэлектросеть» с ООО «ЧОО «Стерегиущий» 14.10.2014 г., ООО «Горэлектросеть» такими действиями лишило Комиссию возможности вынести предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договоров охраны объектов ООО «Горэлектросеть» на 2015-2019 гг. (извещение № 31401576574).

Кроме того, в ООО «Горэлектросеть» не указало в Документации перечень документов, необходимых для представления участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, по которым производилась оценка, например по квалификации участников, что нарушает [пункт 9 части 10 статьи 4](#) Закона о закупках.

Согласно пункту 3 Документации вскрытие конвертов, рассмотрение, сопоставление, оценка предложений участников закупки и подведение итогов закупки осуществляется с 14 октября 2014 г. по 20 октября 2014г. По решению Комиссии по закупкам рассмотрение предложений участников закупки и подведение итогов закупки может быть отложено на срок, установленный Комиссией по закупкам. Данное решение оформляется протоколом.

В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Таким образом, ООО «Горэлектросеть», указав не дату рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки, а период, нарушило требования пункта 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГУП «Охрана» на действия ООО «Горэлектросеть» по проведению запроса предложений в электронной форме на право заключения договоров охраны объектов ООО «Горэлектросеть» на 2015-2019 гг. (номер

извещения 31401576574) обоснованной.

2. Признать ООО «Горэлектросеть» нарушившим пункт 2 части 1 и часть 5 статьи 3, [пункты 9, 11 части 10 статьи 4](#) Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Предписание ООО «Горэлектросеть» по жалобе № 81/03-18.1-2014 не выдавать.

Председатель Комиссии

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

Ю.А. Полякова

В.В. Наумова

Л.И. Ланцман

С.Н. Фризен

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.