

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-86/14

по результатам рассмотрения жалобы ИП В.А. Бедаревой 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»

18.07.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» <....>

рассмотрев жалобу ИП В.А. Бедаревой на действия заказчика ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» при проведении запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) 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 ИП В.А. Бедаревой (далее – Заявитель) (вх. № 63204-ф/14 от 09.07.2014) на действия заказчика ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) (далее – Запрос предложений).

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, лицами, поименованными в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в том числе, унитарными предприятиями.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Регламентом закупочной

деятельности ООО «УК «РОСНАНО», утвержденным Внеочередным общим собранием участников ООО «УК «РОСНАНО» (протокол от 15.02.2014 №3) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

03.07.2014 на официальном сайте размещено извещение о проведении Запроса предложений и документация о Запросе предложений (далее – Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Запроса предложений были нарушены законные права и интересы Заявителя в части установления в Документации требований к участникам Запроса предложений, а также к услугам, являющимся предметом Запроса предложений, которые по мнению Заявителя, противоречат требованиям законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и необоснованно ограничивают количество потенциальных участников Запроса предложений.

Рассмотрев все представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, определенные положением о закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 11.5.3 Положения о закупке организатор закупки вправе установить дополнительные квалификационные требования к участникам закупок, в том числе: требования к наличию опыта выполнения аналогичных проектов (к примеру, количество ранее выполненных договоров аналогичных по объему поставки товаров, по видам оказываемых услуг), в том числе за определенный промежуток времени; требование к наличию трудовых ресурсов (наличие в штате (или на основе договоров гражданско-правового характера) специалистов в соответствующих областях с указанием требуемого опыта работы данных специалистов в указанной области, и т.п.).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2.1.3 Документации участник Запроса предложений должен располагать необходимыми профессиональными знаниями и опытом, иметь ресурсные возможности (финансовые, материально-технические, производственные, трудовые), обладать управленческой компетентностью, опытом и репутацией.

Пунктом 2.2.1.1 Документации установлено, что для подтверждения соответствия требованиям, указанным в подпункте «б» пункта 2.1.3 Документации, участник Запроса предложений должен лично:

а) обладать опытом по оказанию юридических консультационных услуг в сфере антимонопольного законодательства (включая опыт взаимодействия с Федеральной антимонопольной службой России не менее 5 лет) крупным холдинговым структурам и компаниям, занимающим ведущее положение в своих отраслях, и имеющих консолидированную выручку не менее 1 млрд. руб. за 2013 год;

б) иметь в штате не менее 10 специалистов, имеющих высшее юридическое образование.

Из части 6 статьи 3 Закона о закупках следует, что при осуществлении закупки товаров, работ, услуг не допускается предъявлять к закупаемым товарам, работам, услугам требования, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к закупаемым товарам, работам, услугам, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем предлагаемым участниками закупки товарам, работам, услугам.

При этом, Закон о закупках, иные нормативные правовые акты, принятые в его реализацию, не содержат требований к порядку формирования заказчиком требований к участникам закупки.

При рассмотрении жалоб на действия заказчиков при закупке товаров, работ, услуг в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе, Закона о закупках, и положения о закупках заказчика.

Вместе с тем, Заявителем не представлены документы и сведения, указывающие на нарушение Заказчиком порядка проведения процедуры Запроса предложений в части установления в Документации требований, не предусмотренных Положением о закупке, либо предъявления требования, указанного в подпункте «б» пункта 2.1.3 Документации, не в равной степени ко всем участникам Запроса предложений.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания участнику запроса предложений или нескольким участникам запроса предложений преимущественных условий участия в запросе предложений.

Порядок рассмотрения заявлений, материалов, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, в том числе положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, а также порядок принятия мер антимонопольного реагирования в случае установления таких признаков предусмотрен главой 9 Закона о защите конкуренции, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339.

Таким образом, у Комиссии ФАС России отсутствуют правовые основания в

рамках рассмотрения жалобы в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотреть жалобу в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339.

2. Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сроки (периоды) оказания услуги, являющихся предметом закупки.

В соответствии с пунктом 2 Технического задания, являющегося неотъемлемой частью Документации (далее – Техническое задание), исполнитель должен обеспечить получение решений ФАС России по результатам рассмотрения ходатайства в срок не более чем через 30 календарных дней с момента подачи ходатайства в ФАС России.

При этом, исходя из требований пункта 4 Технического задания, если договором, заключаемым по итогам Запроса предложений (далее – договор), и/или дополнительным соглашением к Договору и/или письменным запросом Заказчика не предусмотрено иное, срок исполнения услуг по одному запросу на оказание услуги по согласованию сделок в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции не должен превышать 45 (сорока пяти) дней с даты получения запроса – для подготовки и выполнения комплекса мероприятий, результатом которых является получение предварительного согласия ФАС России на совершение сделок, в случаях, предусмотренных действующим законодательством.

Результатом оказанных услуг является получение положительного решения ФАС России по результатам рассмотрения ходатайства или предоставление заключения об отсутствии необходимости в предварительном согласовании сделки с ФАС России (пункт 5 Технического задания).

Исходя из совокупного толкования пунктов 2, 4, 5 Технического задания лицу, с которым заключается Договор, надлежит в течение пятнадцати дней обеспечить подготовку ходатайства для подачи его в ФАС России и в течение тридцати дней получить решение ФАС России об удовлетворении такого ходатайства.

Государственный контроль сделок, иных действий в отношении активов российских финансовых организаций и находящихся на территории Российской Федерации основных производственных средств и (или) нематериальных активов либо в отношении голосующих акций (долей), прав в отношении российских коммерческих и некоммерческих организаций, а также иностранных лиц и (или) организаций, осуществляющих поставки товаров на территорию Российской Федерации в сумме более чем один миллиард рублей в течение года, предшествующего дате осуществления сделки, иного действия, подлежащих государственному контролю, осуществляется по правилам главы 7 закона о защите конкуренции (часть 1 статьи 26.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о защите конкуренции в течение тридцати дней с даты получения ходатайства, предусмотренного [статьей 32](#) Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган обязан рассмотреть это

ходатайство и сообщить в письменной форме заявителю о принятом решении с указанием мотивов его принятия

При этом, согласно части 2 статьи 33 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения ходатайства о даче согласия на осуществление сделки, иного действия, подлежащих государственному контролю, антимонопольный орган может принять, в том числе:

решение о продлении срока рассмотрения ходатайства в связи с необходимостью его дополнительного рассмотрения, а также получения дополнительной информации для принятия предусмотренного [пунктами 1, 3, 4 и 5](#) части 2 статьи 33 Закона о защите конкуренции решения по результатам рассмотрения ходатайства, если установлено, что заявленные в ходатайстве сделка, иное действие могут привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения лица (группы лиц);

решение о продлении срока рассмотрения ходатайства о даче согласия на слияние коммерческих организаций и (или) некоммерческих организаций, присоединение к коммерческой организации и (или) некоммерческой организации одной или нескольких коммерческих организаций и (или) некоммерческих организаций, создание коммерческой организации в случаях, указанных в [статье 27](#) Закона о защите конкуренции, либо на осуществление сделки, предусмотренной [статьями 28 и 29](#) Закона о защите конкуренции, в связи с определением условий, после выполнения которых заявителем и (или) иными участвующими в таких слиянии, присоединении, создании, осуществлении сделки лицами антимонопольный орган принимает решение об удовлетворении этого ходатайства, и определением срока выполнения таких условий, который не может превышать девять месяцев. Такие условия являются неотъемлемой частью решения о продлении срока рассмотрения этого ходатайства;

решение о продлении срока рассмотрения ходатайства в случае, если сделка, иное действие, заявленные в ходатайстве, подлежат предварительному согласованию в соответствии с Федеральным [законом](#) от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (далее - Закон о порядке осуществления иностранных инвестиций), до дня принятия решения в отношении такой сделки, такого иного действия в соответствии с Законом о порядке осуществления иностранных инвестиций;

решение об отказе в удовлетворении ходатайства, если сделка, иное действие, заявленные в ходатайстве, приведут или могут привести к ограничению конкуренции (в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения заявителя либо доминирующего положения лица, которое будет создано в результате осуществления заявленных в ходатайстве сделки, иного действия) или если при рассмотрении представленных документов антимонопольный орган обнаружит, что информация, содержащаяся в них и имеющая значение для принятия решения, является недостоверной, либо если заявителем по ходатайству не представлены имеющиеся у него и запрошенные антимонопольным органом сведения, при отсутствии которых не может быть принято решение об ограничении конкуренции или об отсутствии ограничения

конкуренции по рассматриваемому ходатайству.

Решение, принимаемое ФАС России в рамках осуществления контроля за экономической концентрацией, зависит от существа и последствий правоотношений, возникающий при совершении сделки, в отношении которой подается ходатайство.

Таким образом, подача ходатайства, документов и сведений, представляемых в соответствии с частью 5 статьи 32 Закона о защите конкуренции одновременно с ходатайством, надлежащим образом и в полном объеме не гарантирует получение решения ФАС России об удовлетворении ходатайства.

Кроме того, пунктами 2.18, 2.19 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по согласованию создания и реорганизации коммерческих организаций в случаях, установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 342 (далее – Регламент №342), установлено, что общий срок исполнения указанной государственной функции не может превышать:

3 месяца и исчисляется со дня представления ходатайства и материалов в антимонопольный орган, при условии продления срока по основаниям, предусмотренным [подпунктом 2 пункта 3.55](#) Регламента №342;

9 месяцев и исчисляется со дня представления ходатайства и материалов в антимонопольный орган, при условии продления срока по основаниям, предусмотренным [подпунктом 3 пункта 3.55](#) Регламента №342.

В соответствии с пунктом 3.34 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по согласованию приобретения акций (долей) в уставном капитале коммерческих организаций, получения в собственность или пользование основных производственных средств или нематериальных активов, приобретения прав, позволяющих определять условия ведения хозяйствующим субъектом его предпринимательской деятельности, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС РФ от 20.09.2007 № 294 (далее – Регламент №294), срок рассмотрения ходатайства может быть продлен по решению антимонопольного органа не более чем на два месяца.

Учитывая требования части 2 статьи 33 Закона о защите конкуренции, пунктов 2.18, 2.19 Регламента №342, пункта 3.34 Регламента №294, срок рассмотрения ходатайства может быть продлен, что делает невозможным исполнение требований пунктов 4, 5 Технического задания.

Таким образом, установление требований, указанных в пунктах 4, 5 Технического задания, ограничивает круг потенциальных участников Запроса предложений.

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 (далее - положение о закупке).

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

Согласно пункту 11.2.3 Положения о закупке устанавливаемые требования к продукции (товары, работы, услуги, иные объекты гражданских прав, приобретаемые Заказчиком на возмездной основе) должны быть четкими, ясными, понятными, однозначными и полными. Требования к закупаемой продукции должны быть согласованы с требованиями в проекте договора и с порядком выбора лучшего предложения, либо победителя закупочной процедуры, прежде всего критериями выбора лучшего предложения, либо победителя. Запрещается устанавливать необоснованные действительными потребностями Заказчика требования к продукции, которые ограничивают круг соответствующих товаров, работ, услуг и иных объектов гражданских прав или круг потенциальных участников закупочной процедуры.

Учитывая изложенное, установление требований, указанных в пунктах 4, 5 Технического задания, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 11.2.3 Положения о закупке, что является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с положениями Порядка Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Передать материалы по жалобе ИП В.А. Бедаревой (вх. № 63204-ф/14 от 09.07.2014) на действия заказчика ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» при проведении запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) для принятия соответствующих мер антимонопольного реагирования в части довода ИП В.А. Бедаревой об установлении в документации о данной закупочной процедуре требований к участникам закупки, ограничивающих количество участников запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124), в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России

от 25.05.2012 №339.

2. Признать жалобу ИП В.А. Бедаревой (вх. № 63204-ф/14 от 09.07.2014) на действия заказчика ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» при проведении запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) обоснованной в части установления в документации о данной закупочной процедуре противоречащих требованиям законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к услугам, являющихся предметом запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124).

3. Признать ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4. Выдать ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

№ **223ФЗ-86/14**

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

«18» июля 2014 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» ,

на основании решения от 18.07.2014 № 223ФЗ-86/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ИП В.А. Бедаревой (вх. № 63204-ф/14 от 09.07.2014) на действия заказчика ООО

«Управляющая компания «РОСНАНО» при проведении запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124), руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» в срок не позднее не позднее чем в течение трех дней со дня выдачи настоящего предписания, вернуть участникам запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в запросе предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124).

2. ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» в срок не позднее 04.08.2014 внести изменения в документацию о запросе предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) с учетом решения от 18.07.2014 № 223ФЗ-86/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ИП В.А. Бедаревой (вх. № 63204-ф/14 от 09.07.2014) на действия заказчика ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» при проведении запроса предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124).

3. ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» продлить срок подачи заявок на участие в запросе предложений на оказание юридических услуг по анализу сделок на предмет недопущение ограничения конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства, подготовка и подача документов в ФАС РФ для согласования сделок в соответствии с требованиями ФЗ «О защите конкуренции» (388893) (извещение № 31401312124) в соответствии с требованиями Регламента закупочной деятельности ООО «УК «РОСНАНО», утвержденным Внеочередным общим собранием участников ООО «УК «РОСНАНО» (протокол от 15.02.2014 №3).

4. ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» не позднее чем в течение трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 2, 3 настоящего предписания, разместить информацию о совершении действий, указанных в пунктах 2, 3 настоящего предписания, на

официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

5. ООО «Управляющая компания «РОСНАНО» в срок не позднее пяти рабочих дней с момента исполнения пунктов 1-4 данного предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.