

РЕШЕНИЕ

по делу № 8-01/228

08 августа 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей <...> – руководитель Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: <...> – ведущий специалист отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителя:

КГАУ «Мухенское лесное хозяйство» - <...> (доверенность от 08.08.2016),

ООО «Формоза-Сервис» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, явку своего представителя в заседание комиссии не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «Формоза-Сервис» на действия КГАУ «Мухенское лесное хозяйство», материалы дела № 8-01/228,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Формоза-Сервис» на действия КГАУ «Мухенское лесное хозяйство» при проведении открытого конкурса на выделение работ по созданию, техническому сопровождению модуля системы дистанционного мониторинга и раннего обнаружения лесных пожаров «Лесохранитель».

Из жалобы общества следует, что заказчиком не сформированы требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, не установлены требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участником закупки для подтверждения соответствия установленным требованиям, отсутствуют критерии оценки и сопоставления заявок, порядок оценки и сопоставления заявок, в единой информационной системе закупочная документация размещена не в полном объеме, заказчиком нарушены требования технического задания закупочной документации, так как победителем закупки не предоставлено подтверждение обладания правом на использование системы.

Представитель заказчика с жалобой не согласился, пояснив, в закупочной документации указаны критерии конкурса, главным из которых является цена. На день рассмотрения жалобы с победителем закупки заключен договор.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального

закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заслушав представителя заказчика, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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

[Закон](#) № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

22.06.2016 учреждением на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31603802456 о проведении открытого конкурса на выделение работ

по созданию, техническому сопровождению модуля системы дистанционного мониторинга и раннего обнаружения лесных пожаров «Лесохранитель». Начальная (максимальная) цена контракта - 1850000,00 руб. Дата окончания подачи заявок – 12.07.2016, дата вскрытия конвертов, рассмотрения заявок и подведения итогов – 13.07.2016.

В установленный срок на участие в закупке поданы заявки ООО «Формоза-Сервис», ООО «Волшебный мир компьютеров», ООО «СтройЭксперт», ООО «Юридическое общество имени М.М. Сперанского». Заявки всех участников допущены к участию в конкурсе (протокол от 13.07.2016 № 8).

В нарушение части 12 статьи 4 Закона № 223-ФЗ указанный протокол размещен на сайте 20.07.2016.

Победителем конкурса признано ООО «СтройЭксперт», предложившее минимальную цену на выполнение услуги (протокол от 19.07.2016 № 10).

Требования к объему содержания извещения о проведении закупки, закупочной документации установлены частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. В частности, в закупочной документации должны быть, в том числе, указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 4.4 извещения установлено, что победителем будет признан участник, который предложил наилучшие условия выполнения услуги (наименьшая цена, гарантия обслуживания, сокращен срок выполнения договора, квалификация персонала, наличие лицензии).

Пунктом 2.9 Технического задания (Приложения № 1 к договору) установлено, что исполнитель должен предоставить подтверждение обладания исключительными правами на специальное программное обеспечение «Лесохранитель», требующееся для работы системы (или правом использования указанных результатов с возможностью предоставления такого права третьим лицам). Иных требований заказчиком не установлено.

В нарушение пункта 1 части 1 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ заказчиком в документации не указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, документы, которые необходимо представить участнику в целях подтверждения соответствия установленным требованиям и условиям допуска к участию в закупке, помимо указанного в пункте 2.9 Технического задания.

Документы, подтверждающие обладание исключительными правами на специальное программное обеспечение «Лесохранитель» или правом использования указанных результатов с возможностью предоставления такого права третьим лицам, победителем конкурса не представлены.

В соответствии с [частью 6 статьи 3](#) Закона № 223-ФЗ не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а

также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Согласно [пунктам 12, 13 части 10 статьи 4](#) Закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, которые в нарушение приведенных норм в закупочной документации спорного конкурса отсутствуют.

Критерии оценки заявок участников, а также порядок расчета баллов, являются необходимыми для участников закупочных процедур, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности закупок, в том числе при определении победителя, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов закупок при подведении их итогов.

Довод представителя учреждения о заключении с победителем закупки договора в данном случае не имеет правового значения и не является основанием для отказа в признании жалобы общества обоснованной и выдаче предписания исходя из следующего.

Из положений [статьи 1](#) Закона № 223-ФЗ следует, что одной из целей регулирования данного [Закона](#) является расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг ([ч. 10 ст. 3](#) Закона № 223-ФЗ).

Согласно [части 4 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной [статьей](#), допускается не позднее десяти 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, за исключением случаев, предусмотренных названным [законом](#).

[Частями 18, 19 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11 названной статьи](#), торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11 названной статьи](#), направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, заключение заказчиком договора без учета закрепленного в [Законе](#) № 223-ФЗ и [Законе](#) о защите конкуренции срока процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных [статьей 18.1](#) Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Пунктом 4.3 извещения установлен двухдневный срок с момента решения закупочной комиссией о признании победителя открытого конкурса на заключение договора по результатам проведенного конкурса.

Протокол подведения итогов конкурса размещен в Единой информационной системе 20.07.2016, в установленный законом десятидневный срок общество обжаловало действия учреждения путем направления жалобы в антимонопольный орган, которая зарегистрирована в журнале входящей корреспонденции 29.07.2016. 30-31.07.2016 являются выходными нерабочими днями (суббота, воскресенье), 01.08.2016 управлением заказчику направлено уведомление о поступившей жалобе, требование о приостановке закупки и действий по заключению договора. Несмотря на установленный порядок административного обжалования действия заказчика, учреждением на следующий день после размещения протокола на официальном сайте - 21.07.2016, с победителем закупки заключен договор.

В силу требований [статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав, в связи с чем заключенный заказчиком договор является ничтожным.

Ссылка заявителя на нарушение заказчиком положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» подлежит отклонению, поскольку данный закон не регулирует спорные отношения.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений

(нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Формоза-Сервис» на действия Краевого государственного специализированного автономного учреждения «Мухенское лесное хозяйство» при проведении открытого конкурса на выделение работ по созданию, техническому сопровождению модуля системы дистанционного мониторинга и раннего обнаружения лесных пожаров «Лесохранитель» (извещение № 31603802456) обоснованной.
2. Признать действия КГАУ «Мухенское лесное хозяйство» при проведении указанного конкурса, выразившиеся в неустановлении в документации о закупке требований к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участникам закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, нарушении сроков размещения на официальном сайте закупок протокола от 13.07.2016 № 8, нарушающими пункт 1 части 1 статьи 3, пункты 2, 9, 12, 13 части 10, частей 5, 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать КГАУ «Мухенское лесное хозяйство» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу 8-01/228

08 августа 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей <...> – руководитель Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: <...> – ведущий специалист отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, на основании своего решения от 08.08.2016 по делу №8-01/228, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

КГСАУ «Мухенское лесное хозяйство» в срок до 26.08.2016 совершить действия, направленные на устранение нарушений пункта 1 части 1 статьи 3, пунктов 2, 9, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенных при проведении открытого конкурса на выделение работ по созданию, техническому сопровождению модуля системы дистанционного мониторинга и раннего обнаружения лесных пожаров «Лесохранитель» (извещение № 31603802456), с целью чего аннулировать данную закупку.

Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

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