

РЕШЕНИЕ № 207-12259-16/7

по жалобе С. В. Ю.

Резолютивная часть решения оглашена

02.09.2016 г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: ... (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

рассмотрев жалобу С. В. Ю. (далее – Заявитель) на действия АО «РКЦ «Прогресс» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на оказание информационно-консультационных услуг по юридическому сопровождению процедуры установления рыночной стоимости в качестве кадастровой стоимости земельного участка с кадастровым номером 63:17:0310004:3 (Извещение № 31603915254) (далее – Запрос предложений),

в присутствии представителя АО «РКЦ «Прогресс» – М. Е.В. (доверенность от 25.12.2015 г. № 55/16) до и после перерыва, слушателя – Т.И.Н. (паспорт),

С. В. Ю. явку представителя не обеспечил, извещен надлежащим образом,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

18.08.2016 г. в Самарское УФАС России поступила жалоба С. В.Ю. на действия АО «РКЦ «Прогресс» при проведении Запроса предложений.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, требования закупочной документации противоречат Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Федеральному закону от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в части установления дополнительных требований к участникам Запроса предложений. Также закупочная документация содержит внутреннее противоречие между требованием об участии адвоката в исполнении услуг и запретом на привлечение соисполнителей.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений.

Заказчиком письмом от 23.08.2016 № 4565/0089 (вх. № 6113-з от 24.08.2016 г.) представлены документы, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 19.08.2016 г. № 7499/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1. 22.07.2016 г. Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31603915254 о проведении Запроса предложений (далее – Извещение) и документация (далее - Документация о закупке).

В соответствии с Извещением предметом Запроса предложений является оказание информационно-консультационных услуг по юридическому сопровождению процедуры установления рыночной стоимости в качестве кадастровой стоимости земельного участка с кадастровым номером 63:17:0310004:3.

Заказчиком выступило акционерное общество «Ракетно-космический центр «Прогресс».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что 24.06.2016 г. на сайте <http://zakupki.gov.ru> Заказчиком размещена действующая на момент размещения Извещения редакция Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «РКЦ «Прогресс» (далее – Положение).

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и положением о закупке.

2. Согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

1) государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами

естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам;

4) бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, сфера применения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не распространяется на действия хозяйствующих субъектов при организации и проведении закупочных процедур, предусмотренных Законом о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Согласно части 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.

В силу пункта 3.1.4 Положения в документации о закупке, устанавливаются обоснованные требования к опыту работы, наличию ресурсных (материально-технических, финансовых, кадровых и иных) возможностей, должной системе взаимодействия с контрагентами (поставщиками, субподрядчиками, соисполнителями), наличию необходимых лицензий и форм допуска у сотрудников организации. Также устанавливаются требования к документам, подтверждающим соответствие установленным требованиям и порядку подтверждения такого соответствия.

В силу пункта 8 Информационной карты закупки (Часть 2 Документации о закупке) участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, указанным в п. 1.6. Части I настоящей документации о закупке, а также:

1. Иметь опыт работы (не менее 5 лет) специалистов компании по юридическому сопровождению процедур возврата (зачета) сумм излишне уплаченных налогов, а также сопровождению мероприятий налогового контроля;
2. Иметь специалистов Участника с успешным опытом судебного представительства компаний, по сопровождению процессов по зачету (возврату) излишне уплаченных налогов, оспариванию решений налоговых органов по результатам налоговых проверок
3. Иметь штатных специалистов Исполнителя, соответствующих квалификации «Консультант по налогам и сборам» в соответствии с «Квалификационным справочником должностей руководителей, специалистов и других служащих», утвержденным Постановлением Минтруда России от 21.08.1998 № 37 (минимум один специалист);
4. Иметь в штате Исполнителя специалистов, обладающих аттестатом Палаты налоговых консультантов, подтверждающим соответствие такого специалиста квалификации «Консультант по налогам и сборам» не ниже второй категории (минимум один специалист);
5. Иметь в штате Исполнителя специалистов, обладающих квалификационным аттестатом аудитора, выданным в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (минимум один специалист);
6. Иметь специалистов со статусом адвоката;
7. Иметь у привлеченной компании оценщика членство в саморегулируемой организации оценщиков;
8. Иметь у привлеченной организации оценщика аккредитацию в арбитражных судах.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат

является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.

В силу части 1 статьи 25 Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем.

При этом, пунктом 9 Информационной карты закупки (Часть 2 Документации о закупке) установлен запрет на привлечение соисполнителей.

Как следует из части 5 статьи 4 Закона о закупках, проект договора является неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке.

Вместе с тем, согласно пункту 2.2.6 Договора (Приложение № 2 к Документации о закупке) исполнитель обязуется выполнять свои обязательства силами специалистов, связанных с ним трудовыми отношениями. Исполнитель вправе привлекать иных лиц в рамках гражданско-правовых договоров для исполнения своих обязательств по настоящему договору только в случае обладания привлекаемыми лицами статуса адвоката.

Таким образом, действия АО «РКЦ «Прогресс», в части установления вышеуказанных требований к участникам закупки, не нарушают положения Закона о закупках.

Однако, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу о наличии противоречий между пунктом 9 Информационной карты закупки (Часть 2 Документации о закупке) и пунктом 2.2.6 Договора (Приложение № 2 к Документации о закупке).

При этом, установленная несогласованность положений Документации о закупке не свидетельствует о наличии необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Кроме того, следует отметить, что Заявитель с запросами о разъяснении требований Документации о закупке в адрес АО «РКЦ «Прогресс» не обращался.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары и запросу предложений.

Согласно 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Обязательным условием для признания нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции является совершение заказчиком действий, приводящих к последствиям, установленным статьей 17 Закона о защите конкуренции, а именно недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

В ходе рассмотрения жалобы С. В.Ю., Комиссией Самарского УФАС России признаки

нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых действиях АО «РКЦ «Прогресс» не установлены.

3. В ходе рассмотрения жалобы установлено, что в подтверждение соответствия требованию подпункта 6 пункта 8 Информационной карты закупки (Приложение № 2 к Документации о закупке) ООО «Интеллектуальный капитал» в составе своей заявки представлено адвокатское удостоверение.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем.

В силу части 2 статьи 25 Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

При этом, в составе заявки ООО «Интеллектуальный капитал» указанное соглашение на оказание юридической помощи отсутствует.

Таким образом, документы в составе заявки ООО «Интеллектуальный капитал» не подтверждают соответствие участника требованиям подпункта 6 пункта 8 Информационной карты закупки (Приложение № 2 к Документации о закупке).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Пунктом 8.2.6.2 Положения установлено, что в случае если заявка потенциального участника запроса предложений или сам потенциальный участник не отвечают какому-либо из требований, установленных в документации о закупке, его заявка может быть отклонена.

Как следует из Протокола рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений от 03.08.2016 г. № 240/16-2 комиссией принято решение о допуске к участию в открытом запросе предложений и признании участником процедуры закупки ООО «Интеллектуальный капитал».

Исходя из вышеизложенного, и учитывая диспозитивность полномочий комиссии при принятии решения о допуске потенциального участника к участию в Запросе предложений, решение комиссии АО «РКЦ «Прогресс» не противоречит Положению о закупках.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу С. В. Ю. необоснованной.

Заместитель Председателя Комиссии:

...

...

Члены Комиссии:

...

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.