

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-187/2020

«13» февраля 2020 г.

г. Кемерово, Ноградская,

5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Членов комиссии:

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

– представителя АО «Каскад-Энерго» (по доверенности);

– представителя ФБУ «Кемеровский ЦСМ» (по доверенности);

– представителя ФБУ «Кемеровский ЦСМ» (по доверенности);

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ФБУ «Кемеровский ЦСМ» и материалы жалобы № 042/07/3-187/2020.

### УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 589э от 04.02.2020) Федерального бюджетного учреждения «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Кемеровской области» (далее – ФБУ «Кемеровский ЦСМ», Заявитель) на действия заказчика закупки Акционерное общество «Каскад-Энерго» (далее – АО «Каскад-Энерго», Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по поверке измерительных приборов, извещение о проведении которого было опубликовано 14.01.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 32008760934 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком в нарушение требований законодательства о единстве измерений Российской Федерации был необоснованно допущен к участию в Закупке ООО «ЦМ» (ИНН 5507244148), поскольку не обладает необходимым статусом для оказания всех услуг, являющихся предметом Закупки, в том числе ввиду отсутствия лицензии на обслуживание медицинской техники, отсутствия аттестата аккредитации на право проведения на поверки ряда групп средств измерений, вместе с тем п. 1.2 проекта договора, предусмотрено личное оказание услуг участником, что исключает привлечение участником третьих лиц к

оказанию закупаемых услуг.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 11.02.2020 (исх. № 03/1234) рассмотрение жалобы № 042/07/3-187/2020 было назначено на 13.02.2020 на 13 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено в соответствии с ч. 7 ст. 18.1 Закона защите конкуренции электронной почтой в адрес Заказчика, Заявителя, оператора электронной торговой площадки.

Позднее рассмотрение жалобы № 042/07/3-187/2020 было перенесено на 13.02.2020 на 15 часов 00 минут.

В письменном отзыве на жалобу АО «Каскад-Энерго» с доводами жалобы согласилось.

Кроме того, указало на то, что ООО «ЦМ» ввело АО «Каскад-Энерго» в заблуждение относительно возможности проведения работ своими силами.

Данным участником было представлено техническое предложение от 19.01.2020, которое включало в себя полный перечень услуг, указанных в техническом задании Заказчиком.

Из пояснений представителя АО «Каскад-Энерго» следовало, что заявка ООО «ЦМ» была допущена к участию ошибочно, поскольку в составе заявки не были своевременно выявлено отсутствие необходимых разрешений для проведения работ. Заказчиком решается вопрос об отклонении участника ООО «ЦМ».

Вместе с тем после получения уведомления Кемеровского УФАС России от 11.02.2020 (исх. № 03/1234) рассмотрение жалобы № 042/07/3-187/2020 процедура проведения Закупки АО «Каскад-Энерго» была приостановлена.

Представители ФБУ «Кемеровский ЦСМ» поддержали доводы жалобы в полном объеме.

Заслушав представителей АО «Каскад-Энерго», представителей ФБУ «Кемеровский ЦСМ», изучив материалы жалобы № 042/07/3-187/2020, Комиссией установлено следующие:

В соответствии с п 1. ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон № 223-ФЗ) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми 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, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

АО «Каскад-Энерго» осуществляет регулируемые виды деятельности в области теплоснабжения, таким образом, требования Закона № 223-ФЗ при проведении

закупок товаров работ услуг распространяются на АО «Каскад-Энерго».

В силу ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Решением единственного акционера АО «Каскад-Энерго» - ПАО «Кузбасская Топливная Компания» от 24.12.2018 утверждено положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Каскад-Энерго».

14.01.2020 АО «Каскад-Энерго» в ЕИС было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по поверке измерительных приборов, с начальной максимальной ценой 689 695,43 рублей (далее – Извещение, Документация о закупке), а также техническое задание и проект договора.

Согласно Извещению срок окончания участниками подачи заявок на участие в 19.01.2020.

31.01.2020 Закупочной комиссией был составлен Протокол рассмотрения заявок на участие в запросе котировок № 1400135 (размещен в ЕИС 03.02.2020) (далее — Протокол), из которого следует, что в период подачи заявок поступило две заявки: ООО «ЦМ» г. Омск, ФБУ «Кемеровский ЦСМ» г. Кемерово.

Обе заявки были признаны соответствующими требованиям и были допущены до участия в Закупке.

Между тем Заказчик, установив, что в заявке ООО «ЦМ» отсутствуют необходимые разрешения для выполнения работ собственными силами, 30.01.2020 Заказчик обратился в адрес ООО «ЦМ» о представлении лицензий на техническое обслуживание медицинской техники, являющееся предметом Закупки.

Письмом ООО «ЦМ» (исх. № 01-кон от 30.01.2020) сообщило Заказчику, что техническое обслуживание медицинской техники буде, указанное в техническом задании будет производиться субподрядчиком ИП Скрипникова, имеющим лицензию на осуществление данного вида деятельности, работы по поверке средств измерений будут проведены силами ООО «ЦМ».

Позднее 10.02.2020 (письмо вх. № 02-78) ООО «ЦМ» сообщило, что в Документации о закупке не предусмотрено получение согласия (писем) от субподрядчиков и третьих лиц об участии на стороне одного из участников.

Пунктом 2 Документации о закупке, в частности, предусмотрено требование к участникам запроса котировок, как наличие гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора (должен быть зарегистрирован в установленном порядке и иметь соответствующие действующие лицензии на выполнение видов деятельности в рамках договора),

Согласно п. 1.1 Проекта договора, размещенного Заказчиком в ЕИС, Исполнитель обязуется выполнить согласно техническому заданию Заказчика (Приложение №1)

следующую работу: «Проверка измерительных приборов» (далее — работа, в том числе обслуживания медицинской техники), сдать результат работы Заказчику, а Заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

На основании п. 1.2 Проекта указано, что работа выполняется иждивением исполнителя — из его материалов, его силами и техническими средствами.

Из пояснений представителя Заказчика Документацией о закупке и Проектом договора Заказчиком установлена обязанность о личном выполнении участником работ (оказании услуг) по договору без возможности привлечения субподрядчиков.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки является 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.

Таким образом Закон № 223-ФЗ не запрещает потенциальным участникам привлекать для участия в закупке соисполнителей, подрядчиков.

Между тем, Верховный Суд Российской Федерации в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации 562 5, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 27.12.2017) разъяснил характер системного применения норм Закона № 223-ФЗ и положений Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), указав следующее:

Запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к способу и порядку исполнения договора и соответствует положениям ст. 706 и 780 ГК РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Включение в документацию о закупках данного условия также не противоречит Закону 223-ФЗ и Закону о защите конкуренции, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Условие о выполнении работ, являющихся предметом закупки, собственными силами может рассматриваться как нарушающее законодательство, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

В материалах жалобы № 042/07/3-187/2020 отсутствуют доказательства, что требование о личном исполнении обязательств по договору (п. 1.2 Проекта договора) было установлено Заказчиком специально для того, чтобы обеспечить

победу конкретному хозяйствующему субъекту.

Согласно пп. 9.10.3.6, 9.10.3.7 Положения о закупке, если участник закупки и (или) заявка такого участника не соответствует указанным в извещении требованиям, в том числе к участнику закупки, предмету закупки, условиям договора, к составу, содержанию, оформлению заявки (в том числе по причине отсутствия в составе заявки требуемых документов и сведений), такая заявка подлежит отклонению от участия в запросе котировок. Если заказчиком выявлен факт указания в поданной участником закупки заявке недостоверных сведений, такая заявка подлежит отклонению на любом этапе проведения закупки.

Комиссия соглашается с доводом Заявителя о том, что поскольку у ООО «ЦМ» отсутствовали при подаче заявки необходимые разрешения (лицензии) на право оказание услуг, предусмотренных техническим заданием и проектом договора, то заявка данного участника подлежала отклонению.

С учетом изложенного последующая процедура переторжки также была проведена незаконно.

При этом ООО «ЦМ», подавая заявку на участие в Закупке, по существу, в полном объеме согласилось с требованиями Документации о закупке, в том числе в части осуществления лицензируемых видов деятельности, на которые не имело право, чем ввело Заказчика в заблуждение.

Данные действия ООО «ЦМ» нарушают право Заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей Заказчика, закрепленное в ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закон №223-ФЗ установлена обязанность Заказчика руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с правовой системой Российской Федерации принципы права имеют большую юридическую силу и являются основой действующей системы правовых норм, предназначены для сохранения и поддержания правопорядка даже ввиду отсутствия прямых императивных норм, регулирующих ту или область правоотношений.

В силу этого соблюдение институциональных принципов права, прямо закрепленных в Законе № 223-ФЗ, является обязательным для всех лиц, осуществляющих закупки в рамках данного закона, несмотря на отсутствие конечного перечня действий, ведущих к нарушению принципов справедливости, равноправия, отсутствия дискриминации по отношению к участникам.

В рассматриваемом случае действия Заказчика привели к нарушению принципа справедливости, равноправия, отсутствия дискриминации по отношению к ФБУ «Кемеровский ЦСМ», которое подало в установленные сроки заявку на участие в Закупке, соответствующую требованиям Заказчика и была вправе рассчитывать на заключение договора по результатам подведения итогов Закупки.

Руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами

юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФБУ «Кемеровский ЦСМ» № 042/07/3-187/2020 обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.
3. Выдать Заказчику предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений, допущенных при проведении Закупки.
4. Передать материалы жалобы № 042/07/3-187/2020 уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.