Заказчик –

АО «Скоково»

152903, Ярославская область,

Ярославский район, д. Скоково

e-mail: ao-skokovo@yandex.ru

Заявитель –

ООО «Аквапродукт»

150054, Ярославль,

Чкалова ул., д. 2, офис 705

стр. 4, ком-ты 13,14, эт. 3

e-mail: h2o-torg@yandex.ru

Решение по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение порядка проведения торгов

№ 076/07/3-486/2019

18 сентября 2019 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 23.09.2019 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С.А., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Бубнов А.М.,

с участием:

от заказчика (далее - Заказчик) АО «Скоково» – <...>, <...>, <...> (по доверенностям);

от заявителя (далее - Заявитель) ООО «Аквапродукт» - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Аквапродукт» на действия (бездействия) АО «Скоково», в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «Аквапродукт» (вх. № 8540 от 30.08.2019 г.) на действия (бездействие) Заказчика — АО «Скоково» при проведении открытого конкурса № 319908202300 на право заключения договора на закупку станции очистки фильтрата полигона ТКО.

Обжалуемые действия (бездействие) — установление Заказчиком в Конкурсной документации к открытому конкурсу «Закупка станции очистки фильтрата полигона» от 14 августа 2019 года (далее — Закупочная документация) незаконных и необоснованных требований, а также неустановление требований в Закупочной документации, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

На заседании Комиссии представители заказчика предоставили документы, запрошенные уведомлением от 04.09.2019 № 6477/06-07. С доводами, указанными в жалобе не согласились.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего:

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ
"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее — Закон № 135-ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Ярославское УФАС России рассматривает данную жалобу в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как данная закупка проводилась на основании Закона № 223 — ФЗ.

Исходя из доводов жалобы, комиссия установила следующее.

1) Заказчиком не установлен национальный приоритет в отношении поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг. Данный приоритет не установлен ни в Закупочной документации, ни в Положении о закупке товаров, работ, услуг АО «Скоково» (далее — Положение о закупке). Заявитель полагает, что ввиду отсутствия в Положении о закупке условий о национальном приоритете и в силу положений части 3 статьи 4 Федерального закона от 31 декабря 2017 года № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее Закон № 505-ФЗ) и части 5.1 статьи 8 Закона № 223-ФЗ заказчик должен проводить закупку частично по правилам Федерального Закона от 5 мая 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона № 223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами. Пунктом 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых,

оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее — Постановление Правительства РФ № 925) установлен национальный приоритет российских товаров, работ, услуг. В пункте 5 Постановления Правительства РФ № 925 приведён исчерпывающий перечень условий, которые необходимо внести в Положение о закупке и закупочную документацию для предоставления национального приоритета, в частности, согласно подпункту «ж» необходимо указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

В Закупочной документации и Положении о закупке АО «Скоково» не содержится такое условие. Вместе с тем, согласно части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ, утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года. Положения о закупке, которые не соответствуют Закону № 223-ФЗ, после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе. Поскольку данное законодательное положение не содержит прямого указания на необходимость соответствия Положения о закупке иным нормативно-правовым актам кроме Закона № 223-ФЗ, а в самом Законе № 223-ФЗ непосредственно национальный приоритет российских товаров, работ и услуг не установлен, равно как и условия его предоставления, а лишь указана возможность Правительства Российской Федерации установить такой приоритет, постольку не подлежит применению положение части 5.1 статьи 8 Закона № 223-ФЗ о необходимости проведения закупки частично на основании положений Закона № 44-ФЗ.

Вместе с тем, данный факт не освобождает Заказчика от обязанности по установлению национального приоритета российских товаров, работ и услуг.

2) Пунктом 3.9.9 Закупочной документации установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих отсутствие решения о приостановлении деятельности участника закупки в порядке, предусмотренном КоАП РФ, на день рассмотрения заявки на участие в открытом конкурсе. Данное требование подтверждается справкой районного суда по месту нахождения участника закупки. Необходим оригинал или нотариально заверенная копия.

Заявитель пояснил, что предоставление данной справки невозможно ввиду следующих причин:

– срок, установленный Заказчиком на получение такой справки и представления её в составе заявки недостаточен, так как в Ленинском районном суде города Ярославля специального нормативно-правового акта, регламентирующего порядок и срок выдачи таких справок не установлен, и единственный возможный вариант получения такой справки - это обращение к председателю Ленинского районного суда по правилам Федерального закона от 2 мая 2006 года № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» (далее — Закон № 59-ФЗ), согласно части 1 статьи 12 которого такие письменные обращения рассматриваются в течении 30 дней со дня их регистрации, тогда как извещение было размещено 15.08.2019, а дата окончания принятия заявок — 02.09.2019, следовательно, максимально допустимый срок, в течение которого можно подать заявку, составляет 19 дней;

– Заказчик требует подтверждения отсутствия решения о приостановлении деятельности участника закупки на день рассмотрения заявок — 03.09.2019, в то время как дата окончания подачи заявок 02.09.2019. Следовательно, предоставление данной письменной справки даже в последний день подачи заявок не гарантирует отсутствия решения суда о приостановлении деятельности на момент рассмотрения заявок.

Согласно пункту 12.4 Приказа Судебного департамента при Верховном Суде от 29 апреля 2003 года № 36 «Об утверждении инструкции по судебному делопроизводству в районном суде» (далее - Приказ № 36) подлинные документы из судебных дел (иных материалов) и их

надлежащим образом заверенные копии, представленные участниками уголовного, гражданского, административного судопроизводства и участниками производства по делам об административных правонарушениях, а также письменные справки по делам выдаются уполномоченными работниками отдела делопроизводства (приемной) или архива суда на основании их письменного заявления; а судам общей юрисдикции, органам дознания и следствия - на основании мотивированного запроса и (или) иных необходимых документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации. На заявлении или запросе о выдаче подлинных документов из судебного дела проставляется разрешающая резолюция судьи, председательствующего по делу, а при его отсутствии - председателя суда (или его заместителя). Порядок и сроки выдачи подлинных документов, их заверенных копий, письменных справок устанавливается председателем суда.

При отсутствии специального документа, устанавливающего порядок и срок выдачи таких письменных справок, возникает необходимость руководствоваться Законом № 59-ФЗ о рассмотрении письменных обращений граждан в течении 30 дней. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

У потенциальных участников закупки отсутствует возможность получить такую письменную справку в установленный Закупочной документацией срок подачи заявок в случае, если в районном суде по месту их нахождения не установлен специальный порядок и срок получения таких письменных справок. Таким образом, действия Заказчика нарушают принцип равенства, предусмотренный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Вместе с тем, комиссия учитывает невозможность со стороны Заказчика установить факт наличия такого специального порядка выдачи письменных справок в каждом районном суде Российской Федерации. В связи с этим, Заказчику надлежало установить срок, предоставляемый участникам закупки для получения такой письменной справки и приложения её к заявке не менее 30 дней, в соответствии с пунктом 2 статьи 448 ГК РФ.

Относительно требования заказчика о предоставлении указанной справки, содержащей сведения по состоянию на 03.09.2019, Комиссия пришла к следующему выводу.

В пункте 3.9.9 Закупочной документации Заказчик требует такую письменную справку по состоянию на день рассмотрения заявки на участие в открытом конкурсе — 03.09.2019. Данное требование не ограничивает каким-либо образом конкуренцию, так как делает невозможным предоставление данной информации любым потенциальным участником. Это подтверждается тем, что заявка единственного участника ООО «НефтеГазСервис» содержит справку об отсутствии решения о приостановлении деятельности лица без указания даты, на которую данная информация является актуальной. В ней указывается лишь дата письменного обращения участника в Советский районный суд г. Самары (26.08.2019). Таким образом, заявка единственного участника закупки также не соответствует требованиям Закупочной документации.

Проведение открытого конкурса требует финансовых и иных ресурсов со стороны Заказчика. Установление же данного требования в пункте 3.9.9 Закупочной документации делает невозможным проведение закупки, что не соответствует интересам и целям Заказчика. Данное обстоятельство свидетельствует о том, что АО «Скоково» допустило техническую ошибку в Закупочной документации.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке. При наличии технической ошибки в документации о закупке, ведущей к объективной невозможности осуществления данной закупки, отказ потенциального участника от реализации права на запрос разъяснений свидетельствует о

его намеренном бездействии, что содержит признаки недобросовестного осуществления гражданских субъектинвых прав в силу пункта 1 статьи 10 ГК РФ.

3) Пункт 3.9.10 Закупочной документации устанавливает требование о предоставлении документов, подтверждающих, что участник закупки является производителем закупаемого оборудования или сертификат официального дилера производителя закупаемого оборудования. По мнению Заявителя, такое требование ограничивает конкуренцию, так как делает невозможным поставку закупаемого оборудования хозяйствующими субъектами, не являющимися производителями или официальными дилерами производителей закупаемого оборудования.

Пунктом 12.2 Закупочной документации установлены дополнительные требования к участникам закупки:

– сведения о наличии опыта осуществления не менее 3 лет аналогично предмету закупки поставок товаров в отношении цены ранее исполненных договоров (в отношении одного объекта) в размере не менее 50% от начальной максимальной цены договора на право заключить, который проводится закупка, за последние три года, предшествующие дате начала подачи заявок;

– сведения о наличии сервисной службы с приложением копий действующего сертификата производителя оборудования на сервисное обслуживание предмета закупки;

– сведения о наличии сертифицированных специалистов (не менее 3-х) для сервисного обслуживания всего перечня поставляемого оборудования с приложением копий приказа о включении в штатное расписание и копии личных сертификатов, выданных производителем оборудования;

– документы, подтверждающие качество оборудования и (или) элементов и составных частей и (или) используемых материалов (сертификаты/декларации соответствия и (или) иные документы, подтверждающие качество оборудования). Копии сертификатов соответствия на оборудование должны быть с обязательным указанием производителя продукции и его адреса места нахождения (подтверждение производителя) или сертификата официального дилера производителя и документы, подтверждающие производителя оборудования (для дилеров).

Заявитель полагает, что все перечисленные требования никак не влияют на условия исполнения договора, в связи с чем являются необоснованными.

Заказчик представил список производителей и их дилеров, которые могут быть участниками данной закупки. Данный список насчитывает 7 производителей и 15 дилеров производителей данных товаров. Следовательно, существует достаточное число потенциальных участников закупки, которые могли бы стать поставщиками указанного выше оборудования.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к следующим выводам.

Требования о наличии дилерского договора, опыта поставок, наличия сервисного обслуживания являются гарантией качества исполнения договора. В силу ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Более того, Закон № 223-ФЗ не содержит никаких положений, запрещающих или ограничивающих предъявление таких требований Заказчиком к участникам закупки. При этом, целевое и экономически эффективное расходрование денежных средств на приобретение товара предусмотрены в качестве одного из принципов деятельности Заказчика, в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

4) Заявитель указывает в жалобе, что критерии оценки, которые могут применяться Заказчиком, перечислены в Приложении № 1 к Положению о закупках. По мнению Заявителя, установление иных критериев, в том числе критерия «финансовых ресурсов», в Закупочной

документации не допускается. По данному вопросу комиссия пришла к следующему выводу.

Заказчик установил в подпункте 13 пункта 1.1.2 Положения о закупке, что исчерпывающий перечень критериев оценки содержится в Приложении № 1 к Положению о закупке. В пункте 10.2 Положения о закупке заявитель указал на возможность предъявления к участникам закупки дополнительных требований. По смыслу Положения о закупках и с учётом приложения № 1, утверждённого на основании подпункта 13 пункта 1.1.2 данного Положения, данные требования являются критериями допуска потенциальных участников к участию в закупке, а не критериями оценки. Следовательно, комиссия соглашается с доводами заявителя о неправомерном включении в Закупочную документацию критерия оценки «финансовые ресурсы», так как данного критерия нет в закрытом перечне критериев оценки, предусмотренном приложением № 1 к Положению о закупке. Данные действия. Заказчика являются нарушением части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

5) Жалоба Заявителя содержит указание на то, что ООО «Аквапродукт» является субъектом малого предпринимательства и согласно части 8.1 Закона № 223-ФЗ в случае невыполнения заказчиком обязанности осуществить закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства в течение календарного года в объеме, установленном Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, либо размещения недостоверной информации о годовом объеме закупок у таких субъектов, включенной в отчет, предусмотренный частью 21 статьи 4 настоящего Федерального закона, либо неразмещения указанного отчета в единой информационной системе положение о закупке данного заказчика с 1 февраля года, следующего за прошедшим календарным годом, и до завершения этого года признается неразмещенным в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона. В данном случае в течение указанного периода заказчики частично руководствуются положениями Закона № 44-ФЗ.

Заявитель указал, что в единой информационной системе закупок не содержится ни отчёта о закупках у субъектов малого предпринимательства, ни перечня товаров, подлежащих закупке у субъектов малого предпринимательства.

Заказчик указал, что он не является субъектом, который должен осуществлять закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства, так как не подходит ни под один из критериев, указанных в пункте 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 года № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление № 1352). В подтверждении данного довода представители Заказчика предоставили Отчёт о финансовых результатах АО «Скоково» за январь — декабрь 2018 года. Согласно данному отчёту выручка АО «Скоково» за 2018 год составила 159 мл. рублей.

Следовательно, АО «Скоково» не является надлежащим субъектом и на него не распространяется часть 8.1 Закона № 226-ФЗ и Постановление № 1352.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аквапродукт» (вх. № 8540 от 30.08.2019) на действия (бездействия) заказчика — АО «Скоково» (ИНН: 7602113163; ОГРН: 1157602000456 открытого конкурса №31908202300 на право заключения договора на закупку станции очистки фильтрата полигона ТКО, обоснованной в части неустановления в закупке приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, а также

установления оценочных критериев в Закупочной документации, не предусмотренных в закрытом перечне Приложения № 1 к Положению о закупке и срока, на который письменная справка из районного суда по месту нахождения участника должна подтверждать отсутствие решения о приостановлении его деятельности, как не обеспечивающего возможность предоставления такой письменной справки лицам, по месту нахождения которых суды не приняли соответствующие специальные порядки предоставления таких письменных справок.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 и части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

3. Выдать АО «Скоково» предписание об отмене протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 12-2019 от 13.09.2019 и об установлении приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами в Положении о Закупке, установлении срока на подачу письменной справки об отсутствии решения о приостановлении деятельности лица, подавшего заявку на участие в закупке не менее 30 дней в соответствии с пунктом 2 статьёй 448 ГК РФ, а также приведение Закупочной документации в соответствие с Положением о Закупке.

4. Материалы по рассмотренной жалобе на нарушения при организации и проведении торгов по делу № 076/07/03-486/2019 передать должностному лицу Ярославского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии С.А. Шарутина

А.М. Бубнов