

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 8-01/227

(027/10/18.1-1232/2021)

21 сентября 2021 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей ,

в присутствии представителей:

- ООО «Санта» - Ю.Ф. Г по доверенности от 18.04.2021 №18/04;

- АО «Дальневосточное производственно-геологическое объединение» – Ю.А. Ш по доверенности от 03.03.2021 №27АА 1670806,

рассмотрев жалобу ООО «Санта», материалы дела № 8-01/227 (027/10/18.1-1232/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Санта» на действия АО «Дальневосточное производственно-геологическое объединение» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по расчистке леса для объекта Воробьева Падь для нужд АО «Дальневосточное ПГО» (извещение № 32110615480).

Из жалобы общества следует, установление заказчиком требований к участнику закупки о его соответствии требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации, является незаконным, поскольку Документацией о закупке установлена возможность привлечения соисполнителей. Требование заказчика о предоставлении во второй части заявки справки о наличии (отсутствии) судимости, является незаконным, поскольку создает неконкурентные и невыполнимые условия, поскольку заказчик не обеспечил равный доступ к участию в закупке для всех лиц, желающих принять в ней участие, и не получивших данные справки до публикации извещения о закупке.

Заказчиком представлены возражения на жалобу, представитель заказчика полагает доводы, изложенные в жалобе не обоснованными. Пояснив, что п. 18 Информационной карты не допускается возможность привлечение соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков), следовательно, требования к участникам закупки установлены правомерно, также участники закупки могли подавать коллективные заявки на участие в закупке. Документация о закупке не содержит требования о предоставлении справки из МВД России о наличии (отсутствии) судимости, участники при подаче второй части заявки декларирует отсутствие у них отсутствия судимости. Общество с запросом о разъяснении положений Документации о закупке к заказчику не обращалось.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Закон о закупках 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 (часть 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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, утвержденное протоколом Совета директоров АО «Росгео» от 26.01.2021 №75 (далее – Положение о закупке), размещенным на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru. АО «Дальневосточное производственно-геологическое объединение» присоединилось к данному Положению о закупке (протокол от 20.07.2021 №03/2021).

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.10 Положения о закупке запрос предложений - форма торгов, при которой победителем признается участник закупки, заявка которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки продукции.

В пункте 1 статьи 6.4 Положения о закупке заказчик устанавливает следующие обязательные

требования к участникам закупки:

а) соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку продукции, являющейся предметом закупки;

е) отсутствие у участника закупки - физического лица либо членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и/или преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой продукции, являющейся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

06.09.2021 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru АО «Дальневосточное производственно-геологическое объединение» размещено извещение № 32110615480 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по расчистке леса для объекта Воробьева Падь для нужд АО «Дальневосточное ПГО».

Сроки подачи заявок с 06.09.2021 по 14.09.2021. Дата рассмотрения первых частей заявок – 15.09.2021. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 17.09.2021. Дата подведения итогов – 17.09.2021.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 2 498 600, 00 руб.

Требования к участникам закупки установлены в п. 9 Документации о закупке.

Согласно пп.1 п. 9.1 Документации о закупке к участникам закупки предъявляются следующие **обязательные** требования:

а) соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку продукции, являющейся предметом закупки;

е) отсутствие у участника закупки – физического лица либо членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица – участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и/или преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой продукции, являющейся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

В силу п. 9.8 Документации о закупке возможность привлечения соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) указана в п. 18 Информационной карты.

Согласно п. 18 Информационной карты привлечения соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) не допускается.

Согласно пп. 9 «г» п. 14.5 Документации о закупке вторая часть заявки должна содержать следующую информацию (если иное не указано в Информационной карте) и документы: **декларация**, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с

участием субъектов малого и среднего предпринимательства и самозанятых, по форме Вложения 2 ко ВТОРОЙ ЧАСТИ заявки участника: отсутствие у участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства и самозанятых - физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства и самозанятых непогашенной или неснятой судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Аналогичное требование установлено в пп.2.4 п.17 Информационной карты, согласно которой вторая часть заявки участника должна содержать Декларацию о соответствии участника обязательным требованиям (вложение 2 ко ВТОРОЙ ЧАСТИ заявки участника).

Согласно п. 12.1 Документации о закупке участник закупки в порядке, определенном в регламенте ЭП, по форме ПРИЛОЖЕНИЯ 2 к документации, посредством функционала ЭП, вправе направить заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения и/или документации о закупке в сроки, установленные в п. 19 Информационной карты.

Материалами дела установлено, что согласно Документации о закупке привлечения соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) не допускается, следовательно, требование к участникам установленное в п. пп.1 «а» п. 9.1 Документации о закупке о соответствии участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации установлено заказчиком правомерно, применяется в равной степени ко всем участникам закупки, в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке заказчика. Довод жалобы заявителя в данной части признается необоснованным. Исходя из анализа пп. 9 «г» п. 14.5 Документации о закупке, указанная документация не содержит требования к участникам о предоставлении справок из МВД России о наличии (отсутствии) судимости, довод жалобы в данной части признается необоснованным.

Исходя из материалов дела, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение жалобу ООО «Санта» на действия АО «Дальневосточное производственно-геологическое объединение» признать необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) 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 актах и (или) 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 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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1.).

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Санта» на действия АО «Дальневосточное производственно-геологическое объединение» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по расчистке леса для объекта Воробьева Падь для нужд АО «Дальневосточное ПГО» (извещение № 32110615480) необоснованной.

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