

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 38-03-18.1/2015

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 28 мая 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 29 мая 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров в составе:

*** – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Председатель
Комиссии: *** — начальник отдела контроля естественных монополий,
ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Члены
Комиссии: *** – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и
органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 38-03-18.1/2015 по жалобе ООО «Чистодел-Дизель» на действия (бездействие) МП «Магнитогорский городской транспорт» (далее – МП «Маггортранс») при проведении запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс» (извещение № 31502340331), в присутствии:

- представителя ООО «Чистодел-Дизель» по доверенности;
- представителей МП «Маггортранс» по доверенностям;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступила жалоба ООО «Чистодел-Дизель» на действия (бездействие) МП «Магнитогорский городской транспорт» (далее – МП «Маггортранс») при проведении запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс» (извещение № 31502340331).

По мнению подателя жалобы, МП «Маггортранс» при проведении запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс» нарушило основные цели закупки, закрепленные в пункте 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также пункт 1 статьи 2 Закона о закупках, поскольку не указало в качестве обязательных требований к участникам закупки наличие клейма мастерской и соответствующей лицензии ФСБ России.

Кроме того, победитель запроса котировок ООО «Спецтехкомплект» не имеет лицензии ФСБ России и, соответственно, не имеет возможности от своего имени осуществлять деятельность по установке, активации, калибровки тахографов с блоком СКЗИ.

МП «Маггортранс» с доводами жалобы не согласилось, указало, что нарушений Закона о закупках и Закона о защите конкуренции при проведении запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс» допущено не было.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителей, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

08.05.2015 на официальном сайте Российской Федерации zakupki.gov.ru размещено извещение № 31502340331 о проведении запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс».

Начальная цена договора – 486960 руб. с НДС.

Дата окончания подачи заявок – 14.05.2015.

Дата вскрытия конвертов с заявками – 14.05.2015.

Подведение итогов в течение двух рабочих дней с даты вскрытия конвертов с заявками.

Согласно Спецификации № 1 приложения № 5 к документации запроса котировок (Приложение № 1 к проекту договора на поставку) поставщик обязан поставить следующие товары:

- цифровой тахограф с СКЗИ (с монтажным комплектом) 10 шт.;
- электронный спидометр, датчик скорости и жгут с разъемами 10 шт.;
- карта водителя 10 шт.;
- карта предприятия 1 шт.

Согласно Спецификации приложения № 6 к документации запроса котировок (Приложение № 2 к проекту договора на выполнение работ (оказания услуг) подрядчик обязан выполнить следующие работы (оказать услуги):

- работы по установке цифрового тахографа с блоком СКЗИ;
- монтаж, активацию СКЗИ, калибровку, опломбировку тахографов;
- монтаж, калибровку электронных спидометров, датчиков скорости.

В соответствии с частью 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно 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.

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.

Запрос котировок проведен МП «Маггортранс» в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг муниципального предприятия «Магнитогорский городской транспорт», утвержденным Приказом директора МП «Маггортранс» от 20.04.2015 № 77 (далее – Положение) и размещенным на официальном сайте закупок, что соответствует требованиям Закона о закупках.

Порядок проведения запроса котировок регламентирован Главой 4 Положения.

В соответствии с пунктом 22.2.2. Положения в извещении о проведении запроса котировок должно содержаться, в том числе, требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике запроса котировок, учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника запроса котировок (для юридического лица).

Иные требования к участникам запроса котировок Положением не предусмотрены.

Согласно пункту 22.2.4. Положения требовать от участника запроса котировок предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частью 22.2.2 настоящей статьи информации и документов, не допускается.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 настоящего Федерального закона, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

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.

В пункте 17 извещения о проведении запроса котировок на поставку и монтаж тахографов для автотранспортных средств указано единственное требование к участнику размещения заказа – требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике запроса котировок, учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника запроса котировок (для юридического лица), что соответствует требованиям Положения о закупке и Закона о закупках.

Таким образом, отсутствие в документации запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс» требования о наличии клейма мастерской и соответствующей лицензии ФСБ России не является нарушением требований Положения о закупке и Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 - ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании), лицензированию подлежат следующие виды деятельности: разработка, производство, распространение шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

В приложении к постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 № 313 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке,

производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)» (далее - Постановление № 313) утвержден перечень выполнения работ (оказание услуг) подлежащий лицензированию, независимо от используемых типов и видов шифровальных (криптографических) средств, не относящихся к исключениям, перечисленным в пункте 3 вышеназванного Постановления № 313.

В пункте 12 Постановления № 313 установлено, что лицензированию подлежат работы по монтажу, установке (инсталляции), наладке шифровальных (криптографических) средств.

Исходя из указанных норм, требование о наличии лицензии регламентируется Законом о лицензировании и Постановлением № 313 и для выполнения действий по монтажу, установке (инсталляция) шифровальных (криптографических) средств исполнитель должен иметь лицензию ФСБ России на выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств.

Согласно части 1 статьи 20 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» (далее - Закон о безопасности движения) юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие на территории Российской Федерации деятельность, связанную с эксплуатацией транспортных средств, обязаны, в том числе оснащать транспортные средства техническими средствами контроля, обеспечивающими непрерывную, некорректируемую регистрацию информации о скорости и маршруте движения транспортных средств, о режиме труда и отдыха водителей транспортных средств (далее - тахографы). Требования к тахографам, категории и виды оснащаемых ими транспортных средств, порядок оснащения транспортных средств тахографами, правила их использования, обслуживания и контроля их работы устанавливаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 23.11.2012 № 1213 установлено, что требования к тахографам, категории и виды оснащаемых ими транспортных средств, правила их использования, обслуживания и контроля их работы утверждаются Минтрансом России по согласованию с ФСБ России и МВД России, порядок оснащения транспортных средств тахографами устанавливаются Минтрансом России.

Во исполнение указанного Постановления Приказом Минтранса России от 13.02.2013 № 36 утверждены: Требования к тахографам, устанавливаемым на транспортные средства (далее - Требования к тахографам), Категории и виды

транспортных средств, оснащаемых тахографами (далее - Категории и виды транспортных средств), Правила использования тахографов, установленных на транспортные средства (далее - Правила использования тахографов), Правила обслуживания тахографов, установленных на транспортные средства (далее - Правила обслуживания тахографов), Правила контроля работы тахографов, установленных на транспортные средства (далее - Правила контроля работы тахографов).

Пунктом 2 Правил обслуживания тахографов установлено, что деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту устанавливаемых на транспортные средства тахографов должна осуществляться мастерскими, сведения о которых учтены ФБУ «Росавтотранс» в перечне мастерских.

Пунктом 2 Правил использования тахографов установлено, что на транспортном средстве устанавливается, активизируется и используется один тахограф, соответствующий Требованиям к тахографам, сведения о котором включены ФБУ «Росавтотранс» в перечне сведений о моделях тахографов.

Согласно пункту 13 Правил использования тахографов транспортные предприятия обязаны осуществлять работы по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту устанавливаемых на транспортные средства тахографов в мастерских, сведения о которых учтены ФБУ «Росавтотранс» в перечне мастерских; направлять неисправный или функционирующий со сбоями тахограф на ремонт в мастерскую, сведения о которой учтены ФБУ «Росавтотранс» в перечне мастерских.

При этом из подпункта 3 пункта 89 Требованиям к тахографам следует, что активировать блок СКЗИ тахографа, соответствующего указанным Требованиям, соответственно, ввести его в эксплуатацию по прямому назначению имеет право в соответствии с законодательством только указанная мастерская.

Согласно пункту 3 Порядка ведения реестра допущенных сервисных центров (мастерских), осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту контрольных устройств, устанавливаемых на транспортных средствах, утвержденного Приказом Минтранса России от 21.05.2012 № 148 (далее - Порядок ведения реестра) ведение реестра осуществляет Минтранс России, внесение информации в реестр осуществляет ФБУ «Росавтотранс».

Согласно пункту 4 Порядка ведения реестра процедуры регистрации в реестре включают в себя:

1) присвоение регистрационного номера свидетельству о допуске сервисных центров (мастерских) к деятельности по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту контрольных устройств, устанавливаемых на транспортных средствах, включающего обозначение Российской Федерации и порядковый номер;

2) внесение в реестр информации, отражающей содержание свидетельства, включая:

- регистрационный номер свидетельства;

- срок действия свидетельства;
- наименование сервисного центра (мастерской);
- фамилию, имя и отчество руководителя сервисного центра (мастерской);
- адрес выполнения работ по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту контрольных устройств, устанавливаемых на транспортных средствах;
- контактную информацию сервисного центра (мастерской);

3) актуализацию данных реестра.

При допуске сервисного центра (мастерской) на новый срок его регистрация в реестре производится с использованием ранее присвоенного номера (пункт 5 Порядка ведения реестра).

В зависимости от состояния сервисных центров (мастерских), осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту контрольных устройств, устанавливаемых на транспортных средствах, изменяется статус записи в реестре: действующий, архивный (пункт 6 Порядка ведения реестра).

Внесение сведений о мастерских в перечень мастерских, осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту тахографов осуществляет ФБУ «Росавтотранс», в соответствии с Порядком учета сведений в перечне мастерских, осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту тахографов, устанавливает требования к мастерским, а также сроки и процедуру рассмотрения заявлений для внесения и учета в перечень мастерских, осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту тахографов (далее - Порядок учета сведений), утвержденным приказом ФБУ «Росавтотранс» от 28.03.2013 № 25.

Порядком учета сведений установлено, что заявителю необходимо обратиться в ФБУ «Росавтотранс» с заявлением для включения в перечень мастерских, осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту тахографов. К заявлению приложить копии документов, заверенных в установленном действующим законодательством порядке и подтверждающих соответствие мастерской требованиям, указанным в Приложении № 2 к указанному Порядку.

В число таких документов входит:

1) копия лицензии на осуществление деятельности по передаче шифровальных (криптографических) средств, по монтажу, установке (инсталляции), наладке, обслуживанию шифровальных (криптографических) средств.

2) **для организаций, не имеющих лицензий:**

- копия договора с организацией имеющей необходимую лицензию на выполнение работ по активации блока СКЗИ тахографа, по замене блока СКЗИ тахографа;

- копия лицензии вышеуказанной организации на осуществление деятельности по передаче шифровальных (криптографических) средств и по техническому обслуживанию, монтажу, установке (инсталляции), наладке, шифровальных (криптографических) средств.

Таким образом, внесение ФБУ «Росавтотранс» сервисного центра (мастерской) в указанный реестр означает, что такой сервисный центр (мастерская) имеет допуск к осуществлению деятельности по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту тахографов. При этом такой сервисный центр (мастерская) может не иметь соответствующей лицензии ФСБ России при условии наличия договора с организацией имеющей необходимую лицензию.

Согласно уведомлениям ФБУ «Росавтотранс» от 03.04.2013 № 03-07/455, от 04.06.2013 № 03-07/963 ООО «Спецтехкомплект» внесено в перечень сервисных центров (мастерских), осуществляющих деятельность по установке, проверке, техническому обслуживанию и ремонту контрольных устройств, устанавливаемых на транспортных средствах с присвоением регистрационных номеров РФ 0155 и RUS 393.

ООО «Спецтехкомплект» не имеет лицензии ФСБ России на осуществление указанных работ, однако МП «Маггортранс» был представлен действующий договор АС № 79 на оказание услуг по выполнению работ по активации блока СКЗИ тахографа и замене блока СКЗИ тахографа, заключенный между ООО «Спецтехкомплект» и ООО «НТЦ «Измеритель».

В лицензии Центра по лицензированию, сертификации и защите государственной тайны ФСБ России АСЗ № 0000027, Рег. № 12213 Н от 23.05.2012, которая приложена к договору АС № 79, указано, что данная лицензия выдана ООО «НТЦ «Измеритель» на осуществление видов работ, предусмотренных пунктами 12,15,20,21,24,25,28 Постановления Правительства № 313.

Положением о закупке МП «Маггортранс» и документацией о запросе котировок не установлен запрет поставщику для исполнения договора привлекать к выполнению работ по поставке тахографов, их монтажу с активацией, калибровкой и опломбировкой средства третьих лиц, имеющих необходимую лицензию ФСБ России.

Таким образом, ООО «Спецтехкомплект» может привлечь к выполнению необходимых работ ООО «НТЦ «Измеритель».

В соответствии с проектом договора выполнения работ (оказания услуг) (Приложение № 6 документации запроса котировок) Подрядчик обязуется собственными силами выполнить работы в объеме и сроки, предусмотренные договором.

При этом, согласно пояснениям представителей МП «Маггортранс» под собственными силами в данном случае понимается использование подрядчиком своих материально-технических ресурсов, а также привлечение средств третьих лиц без затрат со стороны заказчика.

В соответствии со статьей 431 Гражданского кодекса Российской Федерации толкование условий договора производится судом.

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

Проект договора выполнения работ (оказания услуг) (Приложение № 6 документации запроса котировок) обладает признаками договора подряда.

В соответствии с частью 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Из изложенного в проекте договора выполнения работ (оказания услуг) (Приложение № 6 документации запроса котировок) условия о выполнении работ собственными силами, по мнению антимонопольного органа, не следует, что подрядчик обязан выполнить соответствующие работы лично.

Следовательно, привлечение победителем запроса котировок для выполнения работ по договору иных лиц в данном случае не противоречит требованиям документации о закупке, а также требованиям действующего законодательства.

Кроме того, за разъяснениями положений документации о запросе котировок в МП «Маггортранс» никто не обращался.

Таким образом, жалоба ООО «Чистодел-Дизель» на действия МП «Маггортранс» при проведении запроса котировок на поставку тахографов, их монтаж с активацией, калибровкой и опломбировкой для автотранспортных средств МП «Маггортранс» (извещение № 31502340331) является необоснованной.

При этом Комиссия Челябинского УФАС России считает необходимым рекомендовать МП «Маггортранс» во избежание различного толкования документации о закупке со стороны потенциальных участников в будущем четко указывать в документации условия исполнения договора, а именно: лично, либо с правом привлечения к исполнению обязательств других лиц.

В ходе рассмотрения жалобы также установлено, что между директором ООО «Спецтехкомплект» *** и ООО «НТЦ «Измеритель» заключен трудовой договор о дистанционной работе от 27.05.2014 № 70, в соответствии с которым *** принят на работу в ООО «НТЦ «Измеритель» на должность инженера по установке тахографов в сервисную мастерскую Департамента систем автоматизации транспорта.

Комиссии не представляется возможным дать оценку о наличии (отсутствии) нарушения законодательства о лицензировании в случае осуществления монтажа

тахографов с их активацией, калибровкой и опломбировкой директором ООО «Спецтехкомплект» *** от имени ООО «НТЦ «Измеритель», имеющего соответствующую лицензию ФСБ России.

Учитывая изложенное, Комиссия считает необходимым направить материалы дела в лицензирующий орган для проведения проверки на предмет соблюдения лицензионных требований ООО «НТЦ «Измеритель».

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Чистодел-Дизель» необоснованной;
2. Рекомендовать МП «Маггортранс» в будущем четко определять в договоре условие его исполнения: лично, либо с правом привлечения к исполнению обязательств других лиц;
3. Передать материалы дела в Центр по лицензированию, сертификации и защите государственной тайны ФСБ России для проведения проверки на предмет соблюдения лицензионных требований ООО «НТЦ «Измеритель».