

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-85/17

08 февраля 2017 года

Санкт-

Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) ;

с участием представителей

ФГУП «Росморпорт» (далее – Организатор торгов) ;

ООО «АП-Сервис» (далее – Заявитель) ;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 30.01.2017 № 2247/17) ООО «АП-Сервис» на действия организатора торгов ФГУП «Росморпорт» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по выбору организации на выполнение работ по ремонту радиорелейной башни на острове Котлин (СЗбф 242-16) (извещение №31604609765), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

29 декабря 2016 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №31604609765 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по выбору организации на выполнение работ по ремонту радиорелейной башни на острове Котлин (СЗбф 242-16), включая документацию об открытом запросе предложений (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт» (далее – Положение о закупках), версия 24 от 27.12.2016, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	1 969 455,40 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	29.12.2016 (МСК)
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	18.01.2017 в 10:30 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	18.01.2017 в 10:30 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Санкт-Петербург, ул. Гапсальская, д.8, каб. 318

2. По мнению Заявителя установленное в пп. 14 п. 3 Документации Организатором торгов требование о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке копии формы №2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2 (Два) предыдущих года противоречит нормам действующего законодательства, вследствие чего необоснованно ограничивает конкуренцию.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу.

Оригиналы документов, истребованные уведомлением №78/2633/17 от 31.01.2017 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

3. Закон №223-ФЗ устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в ч. 2 ст. 1 Закона №223-ФЗ.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о

закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 95.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Жалобы на действия (бездействие) заказчиков при организации и проведении закупок в соответствии с Законом №223-ФЗ рассматриваются антимонопольным органом в порядке, установленном ст. 18.1 Закона №135-ФЗ.

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона №135-ФЗ действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

Таким образом, ч. 2 ст. 18.1 Закона №135-ФЗ дает возможность участнику закупки обратиться с жалобой в антимонопольный орган в случае нарушения порядка подачи заявок на участие в закупке.

Порядок подачи заявок на участие в закупке устанавливается документацией и предполагает установление требований к участникам закупки, к подаваемым заявкам, перечню документов, включаемых в состав заявки, срокам, месту, способам подачи заявок и прочее.

Учитывая, что в Законе №223-ФЗ содержатся минимальные требования к

документации о закупке, такая документация может содержать положения, противоречащие требованиям законодательства, в том числе антимонопольного, что может препятствовать заинтересованному лицу подать заявку на участие в закупочной процедуре.

Так, в документации о закупке могут быть установлены избыточные или неизмеряемые требования к участникам закупки, которые не позволяют потенциальному участнику подать заявку на участие в закупке. В таком случае, потенциальный участник закупки может обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона №135-ФЗ, положения закупочной документации, ограничивающие возможность участия в закупке.

Кроме того, в рамках одной закупки (одного лота) заказчик может объединить функционально и технологически не связанные товары, работы, услуги, что может привести к ограничению числа участников такой закупки.

Заказчиком может быть нарушен порядок и сроки размещения информации о закупке, что может привести к ограничению числа участников закупки и нарушению прав лиц, которые желали подать заявку на участие в закупке, но в силу несвоевременного или неполного размещения информации о такой закупке, не смогли этого сделать.

При рассмотрении жалоб на действия заказчиков при закупке товаров, работ, услуг в соответствии со ст. 18.1 Закона №135-ФЗ антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе, Закона о закупках и положения о закупке заказчика.

Кроме того, согласно ч. 17 ст. 18.1 Закона №135-ФЗ, в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного, антимонопольный орган обязан рассматривать жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, в том числе в случаях, не поименованных в ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Рассмотрение подобных жалоб в судебном порядке занимает более длительный срок, что может препятствовать восстановлению нарушенных прав заявителей, так как к моменту вынесения решения судом договор по результатам закупки может быть заключен.

Предусмотренный ст. 18.1 Закона №135-ФЗ порядок рассмотрения жалоб направлен на оперативное устранение нарушения порядка проведения закупочных процедур, защиту нарушенных прав как участников закупки, так и лиц, чьи права или законные интересы могут быть ущемлены в результате нарушения порядка организации и проведения закупки.

Также при установлении в рамках рассмотрения жалобы в действиях заказчика признаков нарушения антимонопольного законодательства, в том числе ст. 17 Закона №135-ФЗ, антимонопольный орган обязан принять необходимые меры по их устранению.

Порядок рассмотрения заявлений, материалов, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, установлен Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 №339.

Основания для возврата жалобы Заявителю у антимонопольного органа отсутствуют, поскольку, в соответствии с ч. 9 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, жалоба возвращается заявителю в следующих случаях:

- 1) жалоба не содержит сведения, предусмотренные частью 6 ст.18.1 Закона № 135-ФЗ;
- 2) жалоба не подписана или подписана лицом, полномочия которого не подтверждены документами;
- 3) наличие вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения в обжалуемых актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей;
- 4) антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей;
- 5) акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа были обжалованы в порядке, установленном Федеральным законом от 27 июля 2010 года N 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и

муниципальных услуг».

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Организатора закупки, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

4. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

ФГУП «Росморпорт» относится к государственным унитарным предприятиям, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона №223-ФЗ 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).

Следуя указанному в 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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 о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В соответствии с п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следуя п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с п.п. 14 п. 3 Документации Организатором торгов установлено, что заявка, которую представляет Участник, в соответствии с настоящей Документацией, должна быть подготовлена в соответствии с описью по формам, представленным в Разделе 3 Документации, и содержать в числе прочих документов копии форм №1 «Бухгалтерский баланс» и №2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2 (Два) предыдущих года.

Согласно п. 8 Документации участник не допускается к участию в открытом запросе предложений в электронной форме в случае непредставления определенных п. 3 настоящего Раздела документов, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике или о товарах, работах и услугах, являющихся предметом Закупки.

Вместе с тем, Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что письмом Министерства финансов РФ №ПЗ-10/2012 «О вступлении в с 1 января 2013 года Федерального закона от 06 декабря

2011 года №402-ФЗ г бухгалтерском учете» указано, что в составе годовой бухгалтерской финансовой отчетности за 2012 год отчет о прибылях и убытках должен именоваться отчетом о финансовых результатах.

Форма «Отчет о финансовых результатах» утверждена приказом Минфина России №66н от 02.07.2010 г. (с учетом изменений, внесенных приказом Минфина России №57н от 06.04.2015г.).

Вследствие изложенного действующим законодательством не предусмотрено ведение хозяйственными обществами годовой бухгалтерской финансовой отчетности в виде отчета о прибылях и убытках, форма которого заменена формой «Отчет о финансовых результатах».

Таким образом, с учетом изложенного, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает установленное в пп. 14 п. 3 Документации требование о представлении в составе заявки формы «Отчет о прибылях и убытках» за 2 (Два) предыдущих года незаконным и необоснованно ограничивающим конкуренцию среди потенциальных участников Закупки, вследствие чего по доводу жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по установлению в пп. 14 п. 3 Документации незаконным и необоснованно ограничивающим конкуренцию среди потенциальных участников Закупки требование нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное при организации и проведении Закупки.

Также, Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что согласно Протоколу Сзбф 242-16/1 от 18.01.2017 Организатором торгов проведена процедура вскрытия заявок, поданных на участие в Закупке, при которой представленная участниками Закупки форма «Отчет о финансовых результатах» взамен устаревшей формы «Отчет о прибылях и убытках» была признана закупочной комиссией Организатора торгов надлежащей, вследствие чего ни одна из семи поступивших заявок на участие в Закупке, включая заявку ООО «АП-Сервис», не была отклонена от участия в Закупке.

5. Рассмотрев жалобу (от 30.01.2017 № 2247/17) ООО «АП-Сервис» на действия организатора торгов ФГУП «Росморпорт» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по выбору организации на выполнение

работ по ремонту радиорелейной башни на острове Котлин (СЗбф 242-16) (извещение №31604609765), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора закупки, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях организатора торгов ФГУП «Росморпорт» нарушение требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (от 30.01.2017 № 2247/17) ООО «АП-Сервис» на действия организатора торгов ФГУП «Росморпорт» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по выбору организации на выполнение работ по ремонту радиорелейной башни на острове Котлин (СЗбф 242-16) (извещение №31604609765) обоснованной.

2. Признать в действиях организатора торгов ФГУП «Росморпорт» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по выбору организации на выполнение работ по ремонту радиорелейной башни на острове Котлин (СЗбф 242-16) (извещение №31604609765) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное путем неправомерного установления в пп. 14 п. 3 Документации незаконного и необоснованно ограничивающего конкуренцию среди потенциальных участников Закупки требования о представлении в составе заявки формы «Отчет о прибылях и убытках» за 2 (Два) предыдущих года.

3. Не выдавать организатору закупки ФГУП «Росморпорт» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенных при организации и проведении открытого запроса

предложений в электронной форме на право заключения договора по выбору организации на выполнение работ по ремонту радиорелейной башни на острове Котлин (СЗбф 242-16) (извещение №31604609765) в связи с тем, что допущенное нарушение не повлекло фактического ограничения конкуренции среди участников процедуры Закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.