

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-315/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дорадо» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

07.05.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Дорадо» от 23.04.2018 № 27 на действия (бездействие) заказчика АО «Смоленский авиационный завод» при проведении запроса ценовых котировок на право заключения договора на реконструкцию электротехнической части защитных сооружений в подвале корпуса № 80 АО «СмАЗ» по адресу: г. Смоленск, ул. Фрунзе, 74 (извещение № 31806318183) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Дорадо» (далее - Заявитель) от 23.04.2018 № 27 (вх. 68567/18 от 27.04.2018) на действия (бездействие) заказчика АО «Смоленский авиационный завод» (далее — Заказчик) при проведении запроса ценовых котировок на право заключения договора на реконструкцию электротехнической части защитных сооружений в подвале корпуса № 80 АО «СмАЗ» по адресу: г. Смоленск, ул. Фрунзе, 74 (извещение № 31806318183) (далее – Жалоба, Запрос ценовых котировок).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1

Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

При этом 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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках общества, утвержденным Советом Директоров АО «СмАЗ» (протокол от 08.06.2016 № 1) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

02.04.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса ценовых котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

- дата окончания подачи заявок — 10.04.2018;
- дата рассмотрения заявок — 11.04.2018;
- дата подведения итогов закупки — 13.04.2018;
- начальная (максимальная) цена договора — 589 295,86 рублей.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса ценовых котировок Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в закупке.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса ценовых котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в закупке .

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 2 статьи 1 Положения о закупке.

В соответствии с частью 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 протоколу подведения итогов от 13.04.2018 № 095 Заявителю отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с абзацем 3 подпункта 2 пункта 4 статьи 22 Положения о закупке в связи с несоответствием заявки требованиям

Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявки участников закупки и пояснил, что заявка Заявителя не соответствует требованиям Документации в связи с предоставлением просроченного договора аренды помещения.

В соответствии с требованиями Документации к составу заявки на участие в закупке, участникам закупки необходимо представить, в том числе копию договора аренды, действующего не менее срока предложения оферты или документ подтверждающий право собственности на помещение по адресу регистрации организации.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки документов, подтверждающих законность пребывания сотрудников в помещении по адресу регистрации организации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, наличие у участников закупки копии договора аренды, действующего не менее срока предложения оферты или документа подтверждающего право собственности на помещение по адресу регистрации организации не может являться критерием допуска к участию в закупке.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя в связи с несоответствием неправомерным требованиям Документации, противоречит пункту 2 статьи 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

2. В соответствии с пунктами 8, 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке и предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пунктах 8, 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках

законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока подачи заявок на участие в закупке и предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Документация не содержит указаний на календарные даты начала и окончания срока подачи заявок на участие в закупке и предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты начала и окончания срока подачи заявок на участие в закупке, а также даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункты 8, 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Документация не содержит сведений о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены сведения о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки, что нарушает пункт 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Согласно пункту «б» раздела «Требования к Участникам» Документации к участнику

закупки установлено обязательное требование к участникам Запроса предложений: «Участник закупки должен обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку Товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, и являющихся предметом заключаемого Договора».

При этом согласно разделу Документации о составе заявки на участие в закупке участникам Запроса предложений необходимо представить: «копии действующих сертификатов и лицензий на виды деятельности, связанные с выполнением Договора, вместе с приложениями, описывающими конкретные виды деятельности, на которые Поставщик обладает лицензией».

Вместе с тем, из указанной формулировки требований не представляется возможным установить конкретный перечень требований, предъявляемых к участникам закупки, а также перечень документов, которые необходимо представить участником закупки в составе заявки, что не позволяет участникам закупки надлежащим образом сформировать заявку на участие в Запросе предложений.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

5. Согласно пункту «ж» раздела «Требования к Участникам» Документации к участнику закупки установлено обязательное требование к участникам Запроса предложений: «Участник закупки должен обладать профессиональной компетентностью, надежностью, опытом и репутацией добросовестного поставщика, в том числе: предмет закупок должен соответствовать задекларированному виду экономической деятельности».

В соответствии с требованиями Документации к составу заявки на участие в закупке, участникам закупки необходимо представить, в том числе:

- «справка о материально-технических и кадровых ресурсах;
- справка об отсутствии задолженности по налогам и др. платежам за последний отчетный период».

Кроме того, разделом 5 Технического задания Документации установлено: «Организация-подрядчик должна представить к заявке следующие документы:

- Копии удостоверений по электробезопасности (не ниже 3-й).
- Справки о кадровых ресурсах.
- Справки о материально-технической базе.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных в Документации производственных мощностей и квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такие производственные мощности и

квалифицированный персонал могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, могут повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 статьи 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС 03.05.2018, по результатам проведения Запроса ценовых котировок 27.04.2018 Заказчиком заключен договора № ИГК/266-50-2018.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России установлены иные, не являющиеся предметом обжалования, нарушения Закона о закупках, в связи с чем Комиссия ФАС России принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Дорадо» (ИНН: 5047111516, ОГРН: 1095047013038) от 23.04.2018 № 27 на действия (бездействие) заказчика АО «Смоленский авиационный завод» (ИНН: 7712040126, ОГРН: 1027700092661) при проведении запроса ценовых котировок на право заключения договора на реконструкцию электротехнической части защитных сооружений в подвале корпуса № 80 АО «СМАЗ» по адресу: г. Смоленск, ул. Фрунзе, 74 (извещение № 31806318183) обоснованной.
2. Признать АО «Смоленский авиационный завод» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункты 8, 9, 10, 11 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку по результатам закупки заключен договор.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.05.2018 № 223ФЗ-315/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.