

Решение
по делу №06/2981-16
о результатах рассмотрения жалобы на действия заказчика
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»

28.11.2016

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

государственного унитарного предприятия Республики Крым «Крымэнерго» (далее — ГУП РК «Крымэнерго», Заказчик) О. Ю. Гончарук (по доверенности),

общества с ограниченной ответственностью «Комплексное ЭнергоРазвитие-Инжиниринг» (далее — Заявитель) Л. Ю. Юдина (по доверенности),
Е. А. Юнусовой (по доверенности), –

рассмотрев жалобу Заявителя от 14.11.2016 № 668/001 (вх. №3082/09 от 18.11.2016) на действия Заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме «Техническое освидетельствование ВЛ (7 лотов)» (извещение № 31604236825) (далее — Запрос предложений), рассмотрев предоставленные Заявителем и Заказчиком материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия закупочной комиссии Заказчика, выразившихся в отказе в допуске его заявки к участию в Запросе предложений.

Крымским УФАС России принято Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 21.11.2016 № 06/8594, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной торговой площадке и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru/>).

На заседании Комиссии представители Заявителя поддержали доводы жалобы в полном объеме. Представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик и Закупочная комиссия Заказчика действовали в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупках товаров, работ, услуг ГУП РК «Крымэнерго»,

Документацией для участия в процедуре запроса предложений в электронном виде.

В результате рассмотрения жалобы, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Заказчиком, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

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 товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Республики Крым «Крымэнерго» (далее - Положение о закупках), которым предусмотрено проведение закупки запросом предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 21.10.2016, изменения – 01.11.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – запрос предложений в электронной форме;

3) дата и время окончания подачи заявок: 02.11.2016 в 09:30, дата и время рассмотрения заявок: 16.11.2016 в 17:00, дата и время подведения итогов: 23.11.2016 в 17:00;

4) начальная (максимальная) цена контракта лотов:

Лот №1 – 1 380 173,56 рублей;

Лот №2 – 4 690 088,97 рублей;

Лот №3 – 1 903 475,28 рублей;

Лот №4 – 1 498 728,21 рублей;

Лот №5 – 4 870 127,61 рублей;

Лот №6 – 958 689,43 рублей;

Лот №7 – 3 442 414,30 рублей;

5) на участие в Запросе предложений по каждому из лотов №1 - №7 поданы 2 заявки, из них 1 заявка (Заявитель) отклонена;

6) победителем лотов №1 - №7 признано ООО «Крымское монтажно-наладочное управление-14»;

7) Заказчиком по итогам Запроса предложений заключены договора по лотам №1 - №7, размещены в ЕИС 09.11.2016.

В соответствии с частью 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках определено, что 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.

В силу [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в т.ч.:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в

соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);

8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;

10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;

11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно части 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.

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

Согласно Протоколам рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом запросе предложений в электронной форме (лоты №1 - №7) от 08.11.2016, заявка Заявителя отклонена по причине отсутствия в Приложении №1 к Свидетельству о регистрации электролаборатории подтверждения права Заявителя на проведение испытаний и измерений воздушных линий.

Заказчиком в документации Запроса предложений установлены следующие требования: «...

Раздел 2. ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ. ИНСТРУКЦИИ ПО ПОДГОТОВКЕ ЗАЯВОК

...

2.3. Требования к Участнику закупки запроса предложений. Подтверждение соответствия предъявляемым требованиям

2.3.1. Требования к Участникам закупки запроса предложений.

...

2.3.2. Требования к документам, подтверждающим соответствие Участника закупки установленным требованиям.

Участник закупки должен включить в состав заявки следующие документы, подтверждающие его соответствие вышеуказанным требованиям:

а) Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащая сведения об Участнике закупки, выданная не позднее 6 (шести) месяцев до даты окончания подачи заявок на участие в закупке (в случае, если Участник закупки, является юридическим лицом).

...

о) Участник должен быть членом СРО и иметь допуск ко всем видам работ, предусмотренным настоящим Техническим заданием.

п) Участник должен представить свидетельство о регистрации электролаборатории с правом выполнения профилактических испытаний и измерений электрооборудования и электроустановок напряжением до 110 кВ (собственная или арендованная);

...

ц) иные документы, которые, по мнению Участника закупки, подтверждают его соответствие установленным требованиям, с соответствующими комментариями, разъясняющими цель предоставления этих документов.

...

Раздел 5. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

...

Подрядчик обязан иметь необходимые аттестованные средства измерения (электролаборатория, тепловизор, и иные средства для проведения работ).

Подрядчик должен представить свидетельство СРО на осуществление строительной деятельности по устройству сетей электроснабжения до 110кВ (п. 20.3), СРО на осуществление проектной деятельности по подготовке проектов наружных сетей электроснабжения 110кВ и более и их сооружений (п. 5.5.), свидетельство о регистрации электролаборатории с правом выполнения профилактических испытаний и измерений электрооборудования и электроустановок напряжением до 110кВ.

...» (цитаты документации Запроса предложений).

На заседании Комиссии установлено, что в составе заявки Заявителем предоставлено «Свидетельство о регистрации электролаборатории Регистрационный №43-131-II от 24.11.2015г. ... с правом выполнения сличительных и контрольных испытаний и измерений электрооборудования и электроустановок напряжением до и выше 1 кВ. Перечень разрешенных видов испытаний и измерений в соответствии с приложением №1...» (цитаты из указанного Свидетельства).

Представитель Заказчика указал на тот факт, что в Перечне разрешенных видов испытаний и измерений в соответствии с приложением №1 к Свидетельству о регистрации электролаборатории от 24.11.2015 №43-131-II «отсутствует право на проведение испытаний и измерений воздушных линий... Предметом закупки является техническое освидетельствование воздушных линий (ВЛ) 35-110 кВ., которые и являются электроустановками напряжением до 110 кв...» (цитаты из письменных возражений Заказчика).

Вместе с тем, Комиссия, изучив документацию Запроса предложений, не установила наличия требований Заказчика к участникам Запроса предложений о предоставлении свидетельства о регистрации электролаборатории на конкретный разрешенный вид испытаний и измерений «воздушных линий до 110 кВ».

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия закупочной комиссии Заказчика по отклонению заявки Заявителя нарушают требования части

6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, доводы Заявителя нашли свое подтверждение.

2. На заседании Комиссии установлено, что по итогам проведения Запроса предложений Заказчиком 08.11.2016 заключены договора с ООО «Крымское монтажно-наладочное управление-14» (по лотам №1-№7).

Вместе с тем, Протоколы рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом запросе предложений в электронной форме (лоты №1 - №7) от 08.11.2016, размещены в ЕИС - 08.11.2016.

Заказчиком в документации Запроса предложений предусмотрен срок заключения договора: «...

Раздел 4. ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА

Выбор победителя закупки осуществляется комиссией.

Условия договора, заключаемого по результатам закупки, не должны противоречить решению комиссии о выборе победителя данной закупки, изменять условия проведения закупки таким образом, что могли бы привести к смене победителя.

Договор должен быть заключен в срок, предусмотренный извещением, документацией (не позднее 20 (двадцати) рабочих дней, от дня выбора Победителя (Протокол о результатах).

Сроки заключения договора и порядок его заключения не должны противоречить требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации...» (цитаты).

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения указанных целей, в соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках, 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 соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, в том при организации и

проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом

В силу частей 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия антимонопольным органом жалобы к рассмотрению, организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования является ничтожным.

Следовательно, установление заказчиком в положении о закупках товаров, работ, услуг срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики при осуществлении закупок руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также положением о закупках, регламентирующим правила закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг разрабатываемое положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд заказчиков не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Положение о закупках должно соответствовать требованиям, установленным Законом о закупках и Законом о защите конкуренции, в соответствии с которыми

порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки возможности реализации, их права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган, в процедуре, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия, изучив Положение о закупках, установила, что Заказчиком в Положении о закупках предусмотрены: «...

5. Особенности заключения договоров по итогам закупочных процедур и их исполнение

...

1. Заключение договора по итогам процедуры закупки осуществляется в сроки и в порядке, указанные в документации.
2. Сроки заключения договора и порядок его заключения не должны противоречить требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации.

...» (цитаты из Положения о закупках).

Исходя из положений статей 2, 3 Закона о закупках и статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком в документации Запроса предложений установлен срок заключения договоров, не содержащий законодательно установленный десятидневный срок на обжалование участником в антимонопольный орган действий Заказчика, закупочной комиссии Заказчика, являются нарушением требований части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, действия Заказчика по заключению договоров по итогам проведенного Запроса предложений без соблюдения законодательно установленного десятидневного срока на обжалование участником в антимонопольный орган действий Заказчика, закупочной комиссии Заказчика, нарушают требования части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, части 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.
2. Признать закупочную комиссию Заказчика нарушившей требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Признать Заказчика нарушившим требования части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, части 1 статьи 2 Закона о закупках.
4. Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о закупках не выдавать ввиду заключения договоров.
5. Передать материалы дела №06/2981-16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России.
6. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 21.11.2016 № 06/8594.

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