РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/307 (027/01/18.1-685/2019)

17 сентября 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе: <…>

в присутствии представителей от:

- АО «Международный аэропорт Хабаровск» - <…>

- ООО «Консалтинговая компания Госзаказ» - <…>

рассмотрев жалобу ООО «Консалтинговая компания Госзаказ», материалы дела №8-01\307 (027/01/18.1-685/2019),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Консалтинговая компания Госзаказ» (далее – ООО «ККГ») на действия АО «Международный аэропорт Хабаровск» при проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание клининговых услуг (извещение №31908253511).

Как следует из жалобы, заказчиком неправомерно выбран способ закупки в форме запроса предложений при начальной цене закупки, превышающей 15 000 000 руб.

От АО «Международный аэропорт Хабаровск» поступили письменные возражения от 10.09.2019 №3.1-175, согласно которым заявитель не является надлежащим лицом, чьи права и законные интересы могут быть нарушены, поскольку не является участником закупок, не зарегистрирован в ЕИС, заказчик действует в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», цена закупки не превышает 200 000 000 руб., включена в перечень товаров, работ, услуг, закупаемых у субъектов малого и среднего предпринимательства, способ закупки выбран правомерно.

В заседании комиссии представители ООО «ККГ» доводы, изложенные в жалобе, поддержали в полном объеме.

В заседании комиссии представители АО «Международный аэропорт Хабаровск» доводы, изложенные в возражениях, поддержали в полном объеме.

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

В порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о закупках принятие решения по жалобе ООО «ККГ» откладывалось до 17.09.2019.

Комиссия Хабаровского УФАС России, 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 обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги 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 (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с пунктами 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 обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Участником закупки может быть 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).

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего закона.

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 (часть 5 статьи 4 Закона о закупках).

Согласно части 10 указанной статьи, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (пункт 4); сведения о начальной (максимальной) цене договора (пункт 5); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункты 9, 10); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 14).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам (работам, услугам) исходя из имеющейся потребности, выбирать способ закупки, при этом действия заказчика не должны противоречить действующему законодательству о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков

осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Статья 3.4 Закона о закупках устанавливает особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (часть 1 указанной статьи).

Конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме (часть 2 указанной статьи).

Как следует из части 3 статьи 3.4 поименованного закона заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении:

1) конкурса в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

2) аукциона в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

3) запроса предложений в электронной форме не менее чем за пять рабочих дней до дня проведения такого запроса предложений. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать пятнадцать миллионов рублей;

4) запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до

дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Таким образом, Законом о закупках выбор способа закупки (а значит, и сроки размещения извещения о закупке в ЕИС) в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства ставится в зависимость от суммы начальной (максимальной) цены такой закупки (договора). При этом в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей, закупка в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства может быть проведения только в форме (способом) конкурса или аукциона, проведение закупки с ценой, превышающей пятнадцать миллионов рублей, способом (в форме) запроса предложений не допускается.

Аналогичные требования содержатся в пункте 28.3 главы 28 Положения о закупках АО «Международный аэропорт Хабаровск».

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 №1352 утверждено положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 4 Положения закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с федеральным законом, торгов, иных способов закупки.

Как следует из пункта 18 раздела 2 Положения, в случае, если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 200 000 000 руб. и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик обязан осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, утвержденное Правительством Российской Федерации положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц Закону о закупках не противоречит и должно применяться заказчиками в совокупности с Законом о закупках.

30.08.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru АО «Международный аэропорт Хабаровск» размещено извещение №31908253511 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора оказания клининговых услуг, документация о закупке. Начальная (максимальная) цена договора – 34 528 752,00 руб. Дата окончания подачи заявок – 11.09.2019. Дата подведения итогов – 13.09.2019. Сроки оказания клининговых услуг – с 01.10.2019 по 30.09.2019.

Поскольку начальная (максимальная) цена договора превышает 15 000 000 руб.,

несмотря на утверждение перечня закупок, закупка не может быть проведения в форме запроса предложений, превышение указанной цены 30 000 000 руб. свидетельствует о том, что данная закупка должна проводиться в форме конкурса или аукциона.

Что свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 3 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках.

В связи с такими обстоятельствами комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалобы.

Доводы ответчика о заявителе как о ненадлежащем лице в целях рассмотрения жалобы в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссией Хабаровского УФАС России не принимаются, поскольку ООО «ККГ» представило доказательства регистрации в ЕИС в качестве участникам закупок, следовательно, является потенциально заинтересованным в участии в закупке лицом.

Невыполнение заказчиком требований законодательства при выборе способа закупки влечет нарушение прав участников закупки в части легитимности результатов такой закупки.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые 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 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 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. поименованного закона).

Исходя из установленных обстоятельств комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Консалтинговая компания Госзаказ» на действия АО «Международный аэропорт Хабаровск» при проведении запроса предложений на

право заключения договора на оказание клининговых услуг (извещение №31908253511) обоснованной.

2. Признать АО «Международный аэропорт Хабаровск» нарушившим пункт 3 части 3 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Международный аэропорт Хабаровск» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведении торгов.

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