

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 24 января 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено 29 января 2014 г.

дело № 5/08-2014

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Порядком рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденным приказом ФАС России от 18.01.2013 № 17/13 (далее – Порядок), в составе:

председателя Комиссии:

заместитель руководителя Приморского УФАС России;

членов Комиссии:

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу КГУП «Примтеплоэнерго» (далее также заявитель),

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба КГУП «Примтеплоэнерго» на действия заказчика - ООО «Лермонтовский ГОК», закупочной комиссии при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение рабочей документации для строительства паровой котельной для нужд ООО «Лермонтовский ГОК» (извещение № 31300797440) (далее – Запрос предложений).

На заседании Комиссии представитель заявителя пояснил, что заказчик установил короткий срок для подачи заявок на участие в Запросе предложений, что не позволило КГУП «Примтеплоэнерго» подготовить и подать заявку на участие в данной закупке.

Кроме того, заказчик не указал в документации о проведении Запроса предложений порядка оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представитель заявителя также указал, что исходя работы, являющиеся предметом Запроса предложений, требуют наличие соответствующего

свидетельства СРО, однако документация по проведению Запроса предложений не содержит требования к участникам закупки о наличии такого свидетельства, что может привести к тому, что победителем закупки может стать участник, который не сможет выполнить такие работы.

Тем самым, по мнению заявителя, заказчиком нарушен порядок организации и проведения закупки, установленный Законом о размещении заказов.

Представитель ООО «Лермонтовский ГОК» с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Представитель заказчика указал, что КГУП «Примтеплоэнерго» заявку на участие в Запросе предложений не подавало и, следовательно, не может быть признано участником закупки, который в соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках имеет право на обращение в антимонопольный орган с жалобой на действия (бездействия) заказчика.

В связи с чем, представитель заказчика считает, что жалоба КГУП «Примтеплоэнерго» является необоснованной и не подлежащей рассмотрению по существу.

Рассмотрев представленные заявителем и ответчиком материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу статьи 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований данного закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

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

В соответствии с частью 5 статьи 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.

Названная норма не содержит указаний на то, что статус участника закупки лицо приобретает после подачи заявки или совершения каких либо действий.

Согласно части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 и 4 части 9 данной статьи.

Частью 9 статьи 18.1 установлены случаи, в которых предусмотрен возврат антимонопольным органом жалобы заявителю, однако такое основание возврата жалобы, на которое указывает представитель заказчика, в данной норме отсутствует.

Оснований для прекращения рассмотрения жалобы КГУП «Примтеплоэнерго», предусмотренных пунктами 3 и 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией не установлено.

Следовательно, основания для прекращения рассмотрения жалобы КГУП «Примтеплоэнерго» у Комиссии отсутствуют.

ООО «Лермонтовский ГОК» относится к виду юридического лица, определенному в части 2 статьи 1 Закона о закупках и при осуществлении закупочной деятельности должен руководствоваться положениями Закона о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Решением единоличного участника ООО «Лермонтовский ГОК» от 11.09.2013 утверждено Положение о закупках ООО «Лермонтовский ГОК» (далее – Положение о закупках).

31.12.2013 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](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее – официальный сайт) заказчик разместил извещение о проведении Запроса предложений и документацию по проведению Запроса предложений.

Пунктом 8.4.4 Положения о закупках извещение, документация о запросе предложений должны быть размещены на официальном сайте не менее чем за 7 дней до истечения срока подачи заявки на участие в закупке

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте извещение о проведении Запроса предложений было размещено на данном сайте 31.12.2013 в 14:54.

Согласно извещению о проведении Запроса предложений срок подачи заявок на участие в закупке оканчивался 10.01.2014 в 14:00.

Тем самым, заказчиком формально соблюден срок размещения извещения о проведении Запроса предложений, установленный пунктом 8.4.4 Положения о закупке.

В соответствии с подпунктом г) пункта 2.8.1 документации по проведению Запроса предложений участник закупки юридическое лицо должно в составе своей заявки на участие в Запросе предложений представить полученную не ранее чем за 30 дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в закупке выписку из единого государственного реестра юридических лиц.

Аналогичные требования установлены и для участников закупки – индивидуальных предпринимателей.

Пунктом 2.10.6 документации по проведению Запроса предложений в случае непредставления требуемых согласно данной документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки комиссия имеет право отклонить такого участника закупки.

Исходя из содержания части 3 статьи 6 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», пункта 29 Правил ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставления содержащихся в нем сведений, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 16.10.2003 № 630, пункта 21 Постановления Правительства РФ от 19.06.2002 № 438 «О Едином государственном реестре юридических лиц» срок предоставления содержащихся в государственных реестрах сведений и документов не может составлять более чем пять дней со дня получения регистрирующим органом соответствующего запроса.

Тем самым, для получения выписки из ЕГРЮЛ или из ЕГРИП потенциальному участнику закупки необходимо не менее 5 дней.

Вместе с тем, учитывая, что в соответствии со статьей 112 Трудового кодекса Российской Федерации 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 января являются нерабочими днями, то потенциальным участникам закупки для подачи заявки фактически было предоставлено три дня, из них один полный (9 января) и два не полных (31 декабря и 10 января) рабочих дня.

Устанавливая в пункте 8.4.4 Положения о закупках срок подачи заявок на участие в Запросе предложений, Заказчик не указал, что названные дни должны быть рабочими, и не определил порядок исчисления такого срока, однако оценка соблюдения этого срока должна производиться исходя из цели его установления, направленной в том числе на защиту конкуренции, и с учетом того, что данный срок является гарантией участия в закупке всех желающих, обеспечиваемой заказчиком в качестве публичной обязанности в соответствии с законодательством.

С учетом данных обстоятельств Комиссией сделан вывод о том, что установленный заказчиком срок на подачу заявки, фактически равный трем дням, является недостаточным и недопустимым исходя из требований Закона о закупках и Закона о защите конкуренции.

Кроме того, в нарушение требований пункта 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация по проведению Запроса предложений не содержит сведений о дате начала срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая, что установленный в пункте 8.4.4 Положения о закупках минимально возможный срок на подачу заявок на участие в аукционе, равный семи дням, направлен на обеспечение гарантий лиц, желающих участвовать в закупке, то неуказание срока начала подачи заявки наряду с размещением извещения о проведении Запроса предложений в конце последнего рабочего дня, а также то обстоятельство, что в предусмотренные Положением о закупках семь дней вошли праздничные дни января (восемь нерабочих дней непрерывно), в совокупности свидетельствуют о нарушении заказчиком публичных правил в виде не установленного законодательством ограничения в доступе к закупке.

Такой публичный срок не обеспечивает гарантированный законом разумный и достаточный период времени для подачи заявки на участие в Запросе предложений.

Заказчик при установлении срока начала и окончания подачи заявок должен учитывать направленность такого срока на обеспечение доступа к закупке, то есть реальной возможности для потенциальных участников торгов подать заявку (гарантированное законом право), и не допускать в связи с этим наложения таких сроков на особые периоды времени в году, влекущие уменьшение количества рабочих дней, поскольку из предоставленных дней восемь являлись нерабочими для всех возможных участников спорных правоотношений и иных лиц, с которыми связаны действия по подготовке к участию в закупке: налоговых органов (невозможно получить выписку из ЕГРЮЛ или ЕГРИП), нотариусов (невозможно заверить выписку из ЕГРЮЛ или ЕГРИП), заказчика (невозможно обратиться за разъяснением закупочной документации), потенциальных участников закупки – юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (невозможно подготовить документы для участия в аукционе ввиду отсутствия сотрудников), а также уполномоченных по контролю за проведением торгов органов и судов (невозможно обжаловать действия, связанные с объявлением закупки, содержанием закупочной документации и прочие действия, нарушающие права, до окончания срока подачи заявок).

Комиссией установлено, что определенные заказчиком условия подачи заявки в совокупности с существенно сокращенным сроком на их выполнение, по сути, нарушают требования к организации и порядку проведения открытых торгов, являясь не предусмотренным законом ограничением доступа к участию в закупке всем желающим принять в ней участие.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках определены основополагающие принципы закупки товаров, работ, услуг исходя из которых заказчик при осуществлении закупки должен обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Совершив вышеописанные действия, заказчик не обеспечил соблюдение данного принципа.

Еще одним принципом закупки товаров, работ, услуг является принцип

информационной открытости закупки, который предполагает доступность для потенциальных участников закупки информации о закупке. Указанный принцип подразумевает обязательность предоставления участникам закупки документации о закупке, разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с данным принципом законодателем в части 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при закупках на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе документация о закупке.

Пунктом 13 части 10 статьи Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с подпунктом н) пункта 8.4.5 Положения о закупках установлено, что документация о закупке должна содержать порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 16 информационной карты документации по проведению Запроса предложений установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке: цена договора, сведения об административно-производственном персонале участника, проведение промышленной экспертизы в территориальном органе технадзора.

Следовательно, в данном пункте документации по проведению Запроса предложений прямо указаны критерии, по которым будут сопоставляться и оцениваться предложения участников.

Между тем, документация по проведению Запроса предложений не содержит порядка оценки и сопоставления заявок как такового.

Отсутствие в документации по проведению Запроса предложений сведений о порядке проведения оценки и сопоставления заявок, допускает возможность субъективной оценки заявок участников Запроса предложений.

Критерии и порядок оценки заявок на участие в закупке должны быть раскрыты в закупочной документации таким образом, чтобы оценка предложенных участниками закупки условий исполнения контракта не зависела от субъективного мнения комиссии по закупке, а могла быть самостоятельно определена любым лицом, у которого в распоряжении имелась закупочная документация и заявки участников закупки на основании критериев оценки и порядка оценки заявок. Определение победителя закупки на основании субъективной оценки членов закупочной комиссии не отвечает смыслу и идее Закона о закупках, поскольку нарушает его основополагающий принцип информационной открытости закупки.

Таким образом, что заказчик, не установив в документации по проведению Запроса предложений сведений о порядке проведения оценки и сопоставления заявок на участие в Тендере, нарушил требования части 1 статьи 3 и части 10 статьи 4 Закона о закупках, подпункта 4.2 Положения о закупках.

Обязанность указывать в документации о закупке сведения о порядке оценки и сопоставления заявок на участие в закупке подтверждается также требованием, установленным в части 6 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке в

порядке, который не указан в документации о закупке.

Отсутствие в документации по проведению Запроса предложений порядка оценки заявок по критериям, установленным в данной документации, может являться формой предоставления не обоснованного преимущества и одновременно дискриминации отдельных участников. Данный факт обусловлен тем, что потенциальный участник не осведомлен о конкретных потребностях заказчика, соответствующих критериям, и о необходимых объемах их удовлетворения.

Тем самым, отсутствие порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений может явиться причиной нарушения закупочной комиссией порядка определения победителя закупки.

Комиссия принимала решение исходя из представленных заявителем и ответчиком документов.

Учитывая, что на момент рассмотрения настоящего дела заказчиком по итогам Запроса предложений заключен договор, то Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, часть 3.1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, пунктами 18, 21 Порядка,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу КГУП «Примтеплоэнерго» обоснованной.

2. Признать факт нарушения заказчиком ООО «Лермонтовский ГОК» порядка организации и проведения закупки, установленный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках ООО «Лермонтовский ГОК».

3. Предписание в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не выдавать.

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