

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1618/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.09.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии:

от ООО «Карт Экспресс» - <...> (по доверенности от 17.09.2018 № б/н),

от ГУП МСР — <...> (по доверенности от 17.09.2018 № 67-08-100/18), <...> (по доверенности от 17.09.2018 № 67-08-101/18), <...> (по доверенности от 17.09.2018 № 67-08-102/18),

рассмотрев жалобу ООО «Карт Экспресс»(далее также - Заявитель) на действия ГУП г. Москвы «Московский социальный регистр» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по изготовлению: социальных карт, листовок, ПИН-конвертов, а также выполнение работ по персонализации карт и ПИН-конвертов, их упаковке и доставке (реестровый № 31806848796) (далее — Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России 10.09.2018 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что Заказчиком необоснованно ограничивается конкуренция.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ), данным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт; ЕИС).

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим

правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

23.08.2018 на Официальном сайте размещена действующая редакция извещения о проведении Закупки. Дата окончания подачи заявок — 13.09.2018.

В рассматриваемом случае, закупочная процедура предусматривала в том числе следующие этапы ее проведения: объявление Закупки; прием заявок на участие, вскрытие заявок на участие; подведение итогов.

При этом Заявитель до окончания подачи заявок оспаривает излишние, по его мнению, требования Документации.

Комиссия отмечает, что все оспариваемые пункты Документации касаются требований к исполнителю по договору, но не участника Закупки.

В части довода жалобы, о том, что требование Технического задания (далее - ТЗ) о предоставлении с подписанным договором лицензий, выданных Центром по лицензированию, сертификации и защите государственной тайны ФСБ России, является незаконным, Комиссией установлено следующее.

Приведенные аргументы в части ссылок на подпункты «г», «д», «е» «и» пункта 3 Положения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 313, не имеют под собой основания, так как в соответствии с подпунктом 2.4 ТЗ Исполнитель должен загружать на карту обязательные и дополнительные электронные приложения, которые выполняют криптографические операции и являются элементами доступа к информационным системам (банковская, единый реестр социальных льготников Москвы) для получения данных о держателях карт.

В части довода жалобы, о том, что требование ТЗ о предоставлении с подписанным договором экспертного заключения о соответствии пластиковых карт единым санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим требованиям к товарам в соответствии с ГОСТ Р ИСО МЭК 781 1-6-2010 «Карты идентификационные является излишним установлено следующее.

Заявителем не представлено доказательств невозможности получения данного сертификата, и неправомерности данного требования. Заказчик в данном случае аргументировал такое требование тем, что карта является предметом постоянного использования, имеющего непосредственный контакт с человеком. В связи с чем, карта должна быть безопасной и не вызывать угрозу жизни и здоровью.

Кроме того, оспаривание Заявителем требования о наличии свидетельства о государственной регистрации программ для ЭВМ, выданной Федеральной службой по интеллектуальной собственности (РОСПАТЕНТ), в котором участник закупки должен быть указан правообладателем признается Комиссией не обоснованным в связи с тем, что в пункте 1.12 ТЗ предусмотрено, что можно представить документ, позволяющий участнику закупки использовать программу на территории Российской Федерации», которое, по своей сути, опровергает 3 довод жалобы Заявителя о необоснованности установления такого требования.

В настоящем случае Заказчиком предприняты должные меры для обеспечения конкуренции при проведении процедуры, а Заявителем не было доказано ограничение доступа к участию в Закупке, поскольку все оспариваемые требования относятся к исполнителю, и не запрещают потенциальным участникам участвовать в Закупке, а требования, указанные выше, необходимо выполнить на стадии исполнения договора.

Обозначенные сведения были доведены до участников Закупки посредством их размещения на Официальном сайте, а сами действия Заказчика соответствовали вышеуказанным условиям Документации, что не позволяет прийти к выводу о наличии необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам Закупки.

Принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

В свою очередь, Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Условия документации, которые, безусловно, должны соответствовать действующему законодательству и не ограничивать в правах участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

Вместе с тем установление вышеуказанных требований в данном случае не ограничивало потенциальных участников, так как при их отсутствии — такие заявки не отклонялись.

Относительно доводов жалобы о возможных признаках нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции Комиссия сообщает, что в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, у антимонопольного органа отсутствует возможность рассмотрения доводов о нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции. Указанный правовой подход подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 по делу № А50-9299/2016.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для установления данного требования к Исполнителю, в связи с чем Комиссия признает жалобу необоснованной.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Карт Экспресс» (ИНН: 7733280231; ОГРН: 1167746370351) на действия ГУП МСР (ИНН: 7702336766; ОГРН: 1027702005891) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.09.2018 № ИГ/44127/18.

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