

|  |
| --- |
| **УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ****ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**Р Е Ш Е Н И Е**27 октября 2020 года** **№ 083/07/18.1-15/2020** г. Нарьян-Мар |

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее - Комиссия Ненецкого УФАС России, комиссия) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – закон о Защите конкуренции) в составе:

Председатель Комиссии:

– руководитель Управления;

Члены Комиссии:

. – ведущий специалист-эксперт Управления;

- ведущий специалист-эксперт Управления.

в присутствии представителя Заявителя по доверенности ИП Доронина М.С.,

в присутствии представителя Заказчика ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой»,

рассмотрев жалобу ИП Доронина М.С., (вх. № 2013 от 21.10.2020) на действия Заказчика – ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на приобретение песка природного (извещение №32009588610), представленные документы и сведения,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу поступила жалоба (вх. № 2013 от 21.10.2020) на действия Заказчика – ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на приобретение песка природного (извещение №32009588610).

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.

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 ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой», утвержденным и.о. директора ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой» А.С. Смирновым (Приказ №41-ОД от 23.04.2019 г.) (далее — Положение о закупках).

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

16.10.2020 года на официальном сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru/) в сети Интернет (далее - Официальный сайт) было опубликовано извещение № 32009588610 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение песка природного.

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

 дата и время окончания подачи заявок — «23» октября 2020 года до 17 час.00 мин.;

дата рассмотрения заявок — «26» октября 2020 года;

дата подведения итогов — «28» октября 2020 года;

начальная максимальная цена договора — **1 560 000** рубля;

место поставки — на усмотрение участника, транспортное плечо (расстояние) до места отгрузки товара заказчику должно составлять не более 20 километров удалённости от базы Заказчика (166700, Россия, Ненецкий автономный округ, Заполярный район, рп. Искателей, ул. Юбилейная, д. 97)

На участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на приобретение песка природного – подана одна Заявка.

 Жалоба рассмотрена комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с ч. 1 ст. 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

Доводы Жалобы:

- действия Заказчика нарушают положения Закона о закупках, а именно в подпункте 12 пункта 25 Извещения Заказчиком установлены избыточные требования к участникам закупки: «обладание участником закупки исключительными правами на право добычи общераспространенных полезных ископаемых (песка) (лицензией)».

Заявителем был направлен запрос разъяснений в адрес Заказчика, на который был получен комментарий - Заказчик приобретает песок на условиях выполнения работ по погрузке товара самостоятельно и на условиях самовывоза, своими машинами и механизмами, что для Заказчика является экономически целесообразным и наиболее оптимальным для осуществления собственной хозяйственной деятельности, в связи с тем, что стоимость приобретения товара наиболее низкая именно у поставщика-недропользователя-обладателя лицензии на право добычи общераспространенных полезных ископаемых (песка).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и в пояснениях сообщил, что, установил требование об обладании участником закупки исключительными правами на право добычи общераспространенных полезных ископаемых (песка) (лицензией), так как для Заказчика это является экономически целесообразным и наиболее оптимальным для осуществления собственной хозяйственной деятельности.

 Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заявителя и представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

 Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.2.4 Положения о закупке.

Согласно подпунктам 1, 9 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, 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; требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 5 Извещения о проведении запроса котировок в электронно форме, предметом закупки является - приобретение песка природного в соответствии с Техническим заданием и проектом договора (Приложения к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме).

Согласно пункту 1 Технического задания - качество и безопасность поставляемого товара должно соответствовать ГОСТ ГОСТ 32824-2014. Межгосударственный стандарт. Дороги автомобильные общего пользования. Песок природный. Технические условия.

# Поставляемый товар должен сопровождаться сертификатом (декларацией) соответствия, иными документами, установленными законодательством Российской Федерации для указанного товара.

Поставляемый товар должен быть новым (товаром, который не был в употреблении, в том числе, у которого не были восстановлены потребительские свойства), свободным от прав третьих лиц. Поставщик обязан поставить товар надлежащего качества в соответствии с требованиями, предъявляемыми к таким товарам законодательством Российской Федерации, что должно быть подтверждено соответствующими документами о качестве на поставляемый товар в соответствии с проектом договора. Если на дату поставки товара отменен или актуализирован какой-либо из ГОСТов регламентирующих технические характеристики поставляемого товара, то по письменному согласованию с заказчиком такой товар может быть поставлен с показателями технических характеристик, отличающимися от технического задания.

В подпункте 12 пункта 25 Извещения, в пункте 3 Технического задания, Заказчиком установлено требование к участникам закупки: «обладание участником закупки исключительными правами на право добычи общераспространенных полезных ископаемых (песка) (лицензией)».

Согласно статье 11 Закона РФ от 21.02.1992 №2395-1 «О недрах» лицензия является документом, удостоверяющим право ее владельца на пользование участком недр в определенных границах в соответствии с указанной в ней целью в течение установленного срока при соблюдении владельцем заранее оговоренных условий.

Соответственно, наличие лицензии дает возможность её владельцу на осуществление комплекса действий по добыче, разработке, изучению полезного ископаемого на оговоренном участке. Дальнейшее использование и реализация данного полезного ископаемого не входит в сферу регулирования законодательства в области лицензирования.

Также согласно Федеральному закону от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» реализация песка не относится к лицензируемым видам деятельности.

## В соответствии с пунктом 7 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда России от 28 июня 2017 г., заказчик устанавливает требования к участникам закупки о наличии у них лицензии на такой вид деятельности, если выполнение работ, оказание услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, является самостоятельным объектом закупки.

Так как предметом закупки является - приобретение песка природного, соответственно природный песок может быть доставлен в место поставки— «на усмотрение участника, транспортное плечо (расстояние) до места отгрузки товара заказчику должно составлять не более 20 километров удалённости от базы Заказчика (166700, Россия, Ненецкий автономный округ, Заполярный район, рп. Искателей, ул. Юбилейная, д. 97), как недропользователем обладателем лицензии, так и посредниками, занимающиеся реализацией песка недродобытчиков, не обладая при этом лицензией.

Учитывая изложенное, действия Заказчика установившего, требование к участникам закупки: «обладание участником закупки исключительными правами на право добычи общераспространенных полезных ископаемых (песка) (лицензией)» нарушают пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Руководствуясь подп. а), п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ненецкого УФАС России принимает решение о выдаче обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Доронина М.С. на действия Заказчика – ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на приобретение песка природного (извещение №32009588610) – обоснованной**.**

 2. Признать заказчика ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" в части неправомерного установления в Извещении о проведении запроса котировок в электронной форме требования об обладании участником закупки исключительными правами на право добычи общераспространенных полезных ископаемых (песка) (лицензией).

3. Выдать ГУП НАО «Нарьян-Мардорремстрой» обязательное к исполнению предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений требований Закона о закупках, путем внесения изменений в Извещении о проведении запроса котировок в электронной форме на приобретение песка природного.

4. Передать материалы дела должностному лицу управления для решения вопроса о возбуждении административного производства по ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ в отношении виновных лица заказчика.

*Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.*

Председатель комиссии:

Члены комиссии: