

РЕШЕНИЕ №42

17 апреля 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю,

в присутствии представителей от:

ОАО «Амурский судостроительный завод», ООО «Формат А» - уведомлены надлежащим образом, явку представителей не обеспечили,

рассмотрев жалобу ООО «Формат А», материалы дела №8-01\85,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Формат А» на действия ОАО «Амурский судостроительный завод» при проведении в 2014 году открытого запроса цен в электронной форме №2140413 на поставку комплекта оборудования фирмы Kemppi (извещение №31400925465) в части отказа ООО «Формат А» в допуске к участию в названном запросе цен в связи с непредоставлением документов, предусмотренных закупочной документацией.

ОАО «Амурский судостроительный завод» представило письменные возражения от 16.04.2014 №АСЗ 66/176, с доводами заявителя не согласно в связи с тем, что требования к участникам установлены пунктом 3 закупочной документации, в соответствии с подпунктом 3.б. которого участник должен быть предприятием-изготовителем или его официальным представителем (статус представителя в обязательном порядке подтверждается соответствующими документами). Заявки ООО «Формат А», ООО «Гонг», ЗАО НПХ «УСПС» отклонены в связи с отсутствием свидетельства/договора о дилерских полномочиях, подтверждающее право участника размещения заказа осуществлять деятельность по поставке товара, являющегося предметом закупки. По иным основаниям заявка общества не отклонялась. Решение закупочной комиссии об отказе ООО «Формат А», по мнению заказчика, обоснованно. Завод является судостроительным предприятием стратегического назначения. Основной целью деятельности завода в соответствии с уставом является выполнение государственного оборонного заказа, производства продукции, выполнения работ и услуг для нужд Российской Федерации, а также удовлетворение других общественных потребностей. В ОАО «АСЗ» ведется строительство и ремонт трех заказов для нужд министерства обороны Российской Федерации. В связи с изложенным предприятие вправе предъявлять высокие требования к исполнителям услуг (работ) выполняемых на его производственных площадях, для исключения недобросовестных поставщиков, оборудования, бывшего в употреблении, нового оборудования, срок хранения

которого истек к дате публикации запроса цен. Наличие документов у поставщика о том, что он является изготовителем или официальным дилером поставляемого оборудования свидетельствует и гарантирует поставку нового оборудования с полным комплексом сопровождения гарантийного и послегарантийного обслуживания. Только предприятие –изготовитель или официальный дилер располагает комплектом сопроводительной документации по обслуживанию и ремонту технически сложного товара, имеет право на обучение по работе, обслуживанию и ремонту поставляемого оборудования.

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

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела №8-01\85, пришла к следующим выводам.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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» (часть 1 указанной статьи) (далее – Закон о закупках).

Правовая основа, общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц регламентированы Законом 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках является положение о закупке, которое должно 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.

01.03.2014 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru ОАО «Амурский судостроительный завод» размещено извещение №31400925465 о проведении запроса цен на поставку комплекта оборудования фирмы Kemppi. Закупка проводится в электронной форме на ЭТП «Фабрикант». Начальная (максимальная) цена договора – 1 200 00 руб. с учетом НДС. Дата окончания подачи заявок – 06.03.2014, дата рассмотрения заявок – 20.03.2014, дата подведения итогов – 26.03.2014.

Требования к участникам установлены пунктом 3 закупочной документации, в частности, участник должен быть изготовителем товара или его официальным представителем (статус представителя в обязательном порядке подтверждается соответствующими документами) (подпункт 3.6.). Также согласно подпункту 3.7. закупочной документации участник должен иметь опыт поставок продукции, аналогичной предмету данного запроса цен, не менее 3 лет.

Для участия в запросе цен участник подает заявку с прилагаемыми к ней документами, перечень которых установлен пунктом 4 закупочной документации, в том числе:

- копия годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности, включая отчет о финансовых результатах, за 2012 год и промежуточный бухгалтерский (финансовый) отчет на последнюю отчетную дату с отметкой налогового органа о приеме либо с приложением документов, подтверждающих сдачу отчета в налоговый орган (подпункт 4.5.4),
- справка ФНС, выданная не ранее 3-х месяцев до дня завершения процедуры запроса цен, указанного в извещении, подтверждающая отсутствие у участника процедуры закупки задолженности по налогам и сборам в бюджеты всех уровней (подпункт 4.5.5),
- справка об опыте поставок продукции, аналогичной предмету данного запроса цен, не менее 3 лет (подпункт 4.5.10),
- документ (свидетельство/договор о дилерских полномочиях), подтверждающие право участника размещения заказа осуществлять деятельность по поставке товара, являющегося предметом торгов – для дилеров (подпункт 4.5.13),

Не предоставление указанных документов может являться основанием для отклонения закупочной комиссией предложения участника без рассмотрения по существу (подпункт 4.10).

Согласно подпункту 5.2. пункта 5 закупочной документации закупочная комиссия вправе отклонить заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в закупочной документации, и предложенная участниками цена товара превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении и закупочной документации.

На участие в закупке поступило 6 заявок: ООО «Формат А» (предложенная цена с НДС 1 023 352,00 руб.), ООО «ГОНГ» (предложенная цена с НДС 1 001 320 руб.), ЗАО НПХ «УСПС» (цена с НДС 1 112 756, 52 руб.), ООО «ЦТС Выборг» (цена с НДС 787 980,40 руб.), ОАО «Дортехснаб» (цена с НДС 984 949,84 руб.), ООО «Оборудование для резки и сварки» (цена с НДС 870 903,00 руб.).

Предложенные участниками цены снижены в ходе проведенной заочной переторжки в соответствии с подпунктом 5.8. пункта 5 закупочной документации, ООО «Оборудование для резки и сварки» в переторжке не участвовало (протокол №2140413-1-1-2 без даты).

Как следует из протокола рассмотрения заявок от 27.03.2014 №361, ООО «Формат А», ООО «ГОНГ», ЗАО НПХ «УСПС» отказано в допуске к участию в закупке в связи с тем, что предложения каждого из претендентов не соответствует требованию

пункта 3.6. закупочной документации (в связи с отсутствием документов (свидетельство/договор о дилерских полномочиях), подтверждающих право участника размещения заказа осуществлять деятельность по поставке товара, являющегося предметом закупки, ООО «ЦТС Выборг» (цена с НДС 829 457,40 руб.), ОАО «Дортехснаб» (цена с НДС – 830 000,00 руб.), ООО «Оборудование для резки и сварки» (цена с НДС 870 903,00 руб.) допущены к участию в названном запросе цен.

По иным основаниям заявка ООО «Формат А» не отклонялась.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок от 10.04.2014 №444/48, ООО «ЦТС Выборг» присвоен порядковый №1, ОАО «Дортехснаб» - №2, ООО «Оборудование для резки и сварки» - №3. Закупочной комиссией принято решение о возможности заключения договора на условиях, предусмотренных документацией о проведении процедуры закупки, с участником, заявке которого присвоен порядковый №1 - ООО «ЦТС Выборг», второе место присвоено ООО «Оборудование для резки и сварки».

Поскольку предусмотренное закупочной документацией свидетельство/договор о дилерских полномочиях ООО «Формат А» не предоставлено, то решение закупочной комиссии об отказе ему в допуске к участию в запросе цен следует признать обоснованным.

Из материалов дела комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что в составе заявки ООО «Формат А» также отсутствуют копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности, включая отчет о финансовых результатах, за 2012 год, промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату, справка ФНС об отсутствии задолженности по налогам и сборам в бюджеты всех уровней, справка об опыте поставок аналогичной продукции.

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 (часть 17 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Связывая возможность участника закупки обжаловать действия (бездействие) заказчика основаниями, установленными Законом о закупках, предусмотренный статьей 18.1. Закона о защите конкуренции порядок рассмотрения жалобы не ограничивает проводимую антимонопольным органом проверку только указанными основаниями.

Из извещения о проведении закупки следует, что подача заявок осуществляется с 01.03.2014 по 06.03.2014, при этом 06.03.2014 является последним днем подачи заявок. Рассмотрение заявок – не позднее 20.03.2014, подведение итогов назначено на 26.03.2014. Изменения в извещении о продлении срока подачи заявок, проведения процедуры запроса цен не вносились.

Место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения

итогов закупки должны быть указаны в извещении и в документации о закупке (пункт 7 части 9, пункт 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

В силу части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений.

В нарушение указанных положений Закона о закупках и установленных закупочной документацией сроков рассмотрения заявок фактически заявки рассмотрены 27.03.2014 (соответствующий протокол размещен на портале fabricant.ru 27.03.2014, на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 28.03.2014), протокол №2140413-1-1-2 о проведении заочной переторжки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru не размещался, оценка и сопоставление заявок участников проведены 10.04.2014, тогда как соответствующие изменения на официальном сайте www.zakupki.gov.ru не размещались, что противоречит пункту части 1 статьи 3, части 11 статьи 4 Закона о закупках.

Возможность проведения переторжки предусмотрена подпунктом 5.8 закупочной документации, однако указанный пункт, равно как и иные разделы закупочной документации, не содержит формы и порядка проведения переторжки, сроков подачи новых предложений, данная информация предполагается быть указанной в уведомлениях, направляемых участникам.

Отсутствие в закупочной документации сроков проведения закупки с учетом времени, отведенного на переторжку, на подачу новых предложений, порядка проведения переторжки нарушает принцип информационной открытости закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Из содержания части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются 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).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов и запретов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом о закупках, в ущерб основополагающим принципам закупки является недопустимой.

Поскольку установленное заказчиком в подпункте 3.6 пункта 3, подпункте 4.5.13 пункта 4 закупочной документации требование о том, что участник должен являться производителем либо официальным дилером производителя закупаемого товара, создает неравные (дискриминационные) условия доступа к участию в закупке, ограничивает конкуренцию при проведении закупки, нарушает принципы равноправия участия в закупке, комиссия Хабаровского УФАС России приходит к вводу о несоответствии действия заказчика в части установления такого требования пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С установленным подпунктом 3.7 пункта 3 закупочной документации требованием к участнику закупки о наличии опыта поставок продукции аналогичной предмету запроса цен не менее 3-х лет комиссия антимонопольного органа также не может согласиться в силу того, что Законом о закупках, иными нормативными правовыми актами не предусмотрено на этапе предварительного отбора устанавливать требования о наличии опыта работы в течение определенного периода времени. Данное условие ограничивает доступ к участию в запросе цен, сокращает число потенциальных участников, что ведет к ограничению конкуренции. Таким образом, установленное заказчиком требование к опыту поставок продукции не менее 3-х лет противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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).

Доводы жалобы о нарушении ОАО «Амурский судостроительный завод» запретов, установленных статьей 17 Закона о защите конкуренции, будут рассмотрены в порядке главы 9 названного закона.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Формат А» на действия закупочной комиссии ОАО «Амурский судостроительный завод» при проведении в 2014 году открытого запроса цен в электронной форме №2140413 на поставку комплекта оборудования фирмы Kemppi (извещение №31400925465) в связи с отказом в допуске общества к участию в закупке необоснованной.
2. Признать действия закупочной комиссии ОАО «Амурский судостроительный завод» при проведении в 2014 году открытого запроса цен в электронной форме №2140413 на поставку комплекта оборудования фирмы Kemppi (извещение №31400925465) нарушающими пункты 1 и 2 части 1 статьи 3, часть 11 статьи 4 Закона о закупках,
3. Выдать закупочной комиссии ОАО «Амурский судостроительный завод» предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №26

17 апреля 2014

г. Хабаровск

Комиссия Хабаровского УФАС России на основании своего решения от 17.04.2014 №42 по делу № 8-01/85, руководствуясь 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Закупочной комиссии ОАО «Амурский судостроительный завод» **в срок до 24.04.2014** совершить действия, направленные на устранение нарушений пунктов 1 и 2 части 1 статьи 3, части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

допущенных при проведении в 2014 году открытого запроса цен в электронной форме №2140413 на поставку комплекта оборудования фирмы Kemppi (извещение №314009254465), с целью чего аннулировать данную закупку и разместить соответствующую информацию на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России в пятидневный срок с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

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