РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-47/16

по результатам рассмотрения жалобы ИП Сулейманян Н.Т.
на действия (бездействие) оператора электронной площадки, заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц

09.02.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителя АО «ОТС» <...>- доверенность от 26.10.2015 № 15-56,

представители ИП Сулейманян Н.Т., ФГБУ санаторий имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ИП Сулейманян Н.Т. от 02.02.2016 б/н (вх. от 02.02.2016 № 13124-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ФГБУ санаторий имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации, оператора электронной площадки АО «ОТС» при проведении запроса цен на право заключения договора на оказание услуг по дератизации, дезинсекции помещений и аккарицидной обработке территории (извещение № 31603238470) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ИП Сулейманян Н.Т. (далее – Заявитель) от 02.02.2016 б/н (вх. от 02.02.2016 № 13124-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ФГБУ санаторий имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации (далее - Заказчик), оператора электронной площадки АО «ОТС» (далее — Оператор, ЭТП) при проведении запроса цен на право заключения договора на оказание услуг по дератизации, дезинсекции помещений и аккарицидной обработке территории (извещение № 31603238470) (далее — Запрос цен).

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 закупке товаров, работ, услуг Федерального государственного бюджетного учреждения санаторий имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации, утвержденным заместителем Министра здравоохранения Российской Федерации 28.03.2014 (далее – Положение о закупке).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: http://otc.ru/ (далее — Официальный сайт Оператора), регулируются Регламентом работы электронной площадки «OTC-TENDER» АО «ОТС», утвержденным генеральным директором АО «ОТС» Пангиным Д.И. (приказом от 30.03.2015 г. № 04) (далее – Регламент).

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.

25.01.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее — Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

1. дата и время окончания подачи заявок на участие в Запросе цен — 01.02.2016 в 09:00;

-
  -
    - дата и время рассмотрения заявок - 02.02.2016 в 09:00;
    - дата и время подведения итогов — 02.02.2016 в 09:00.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса цен нарушены права и законные интересы Заявителя в части ограничения участия ИП Сулейманян Н.Т. в Запросе цен, а именно: отсутствия технической возможности подать заявку в установленные сроки по причине нарушений работы ЭТП.

Представитель Оператора с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса цен действовал в соответствии с требованиями

действующего законодательства Российской Федерации, Регламентом, документацией о Запросе цен.

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

-
  -
    - Согласно тексту Жалобы 27.01.2016 Заявитель прошел аккредитацию на ЭТП. 28.01.2016 заявка на участие Запросе цен подготовлена Заявителем, но в связи с тем, что, по мнению Заявителя, после подачи заявок на ЭТП в нарушение законодательства отображаются ценовые предложения, Заявителем принято решение отложить подачу заявки и создать ее в статусе «Черновик». 01.02.2016 до окончания времени подачи заявок Заявителем предприняты попытки подать заявку на участие в Запросе цен. Вместе с тем, у Заявителя возникли технические проблемы с покупкой разовой лицензии, в связи с чем приобретена месячная лицензия. Кроме того, у Заявителя отсутствовала возможность подать заявку по причине того, что при нажатии кнопки подачи страница браузера обновлялась.

При обращении Заявителем в службу технической поддержки ЭТП получен следующий ответ: «Перед подачей заявки на участи на участие в процедуре необходимо заполнить в карточке организации поля ОКПО, ОКОПФ, ОКТМО и дату постановки на учет. В случае отсутствия этих данных, заявку подать не возможно. В карточке Вашей организации данные разделы не заполнены. В соответствии с этим, Вы не смогли приобрести разовую лицензию, так как разовая лицензия приобретается только в момент подачи заявки, а заявку Вы не смогли подать из-за отсутствия заполненных полей в карточки организации».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора пояснил, что технических сбоев на электронной торговой площадке Оператора, которые могли препятствовать Заявителю подать заявку на участие в Запросе цен, не зафиксировано.

Согласно возражению, представленному представителем Оператора на заседании Комиссии ФАС России следует, что заявки на участие в Запросе цен от Заявителя не поступало, соответствующая заявка была подготовлена, но до окончания проведения Запроса цен находилась в статусе «Черновик».

В соответствии с пунктом 20 Положения о закупках: «Любой способ закупки, предусмотренный Положением о закупке, может проводиться в электронной форме с использованием электронной площадки. Осуществление закупки в электронной форме является обязательным, если Заказчиком закупается продукция, включенная в Перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме, утвержденный Правительством Российской Федерации от 21 июня 2012 года № 616. Правила и процедуры проведения закупки с использованием электронной площадки устанавливаются регламентом работы электронной площадки и соглашением, заключенным между Заказчиком и

оператором электронной площадки».

Документацией установлено, что «Заявка на участие в запросе цен подается участником закупки в электронной форме. Публичная процедура рассмотрения заявок не предусмотрена. В ходе данной процедуры Комиссия открывает доступ к каждому предложению, полученному в электронной форме, подписанное Электронной цифровой подписью руководителя или полномочного представителя, и оглашает следующие сведения, основываясь на материалах заявки: - наименование и адрес Участника; - общую цену; - Предложения; - иные сведения, которые Комиссия считает нужным огласить».

В соответствии с пунктом 7.34 Регламента «для подачи Заявки участнику необходимо при формировании Заявки загрузить в Личном кабинете файл с документами, содержащим предложение, и отправить Организатору закупки путем нажатия кнопки, подтверждающей подачу Заявки».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора сообщил, что в соответствии с пунктом 2.1 Регламента факт заключения Лицензионного договора является полным принятием условий Регламента и всех его приложений в редакции, действующей на момент заключения Лицензионного договора, а также всех дальнейших изменений (дополнений), вносимых в Регламент, в соответствии с условиями настоящего Регламента. Также согласно пункту 2.2.2 лицензионного договора-оферты пользователь обязан эксплуатировать программное обеспечение в качестве участника закупки в соответствии с его функциями в соответствии с Руководством пользователя в Регламентом работы программного обеспечения, размещенными на Официальном сайте Оператора, и в соответствии с приобретенной лицензией.

Пункт 7.4.1 Руководства пользователя предупреждает, что перед подачей заявки в карточке организации необходимо заполнить поля ОКПО, ОКОПФ, ОКТМО.

Представитель Оператора на заседании Комиссии ФАС России добавил, что по общему правилу участник заполняет ОКТМО, ОКПО, ОКПОФ при аккредитации на электронной площадке, но в случае если это не было сделано, то при подаче заявки на участие в Запросе предложений.

Пунктом 7.38 Регламента установлено, что при подаче Лицензиатом Заявки ЭТП осуществляет проверку наличия действующей безлимитной лицензии или достаточности незаблокированных денежных средств на Виртуальном счете Лицензиата для обеспечения в соответствии с условиями Соглашения о гарантийном обеспечении обязательства Лицензиата по оплате разовой лицензии Оператора, а также достаточности денежных средств для обеспечения обязательства по подписанию договора по итогам Закупки (в случае, если Организатором закупки установлен размер Гарантийного обеспечения Заявки в соответствии с Соглашением о гарантийном обеспечении).

А в соответствии с пунктом 7.39 Регламента если отсутствует действующая безлимитная лицензия, но на Виртуальном счете Лицензиата достаточно незаблокированных денежных средств, формируется заявка на покупку разовой лицензии. После подачи заявки на покупку разовой лицензии на Виртуальном счете Лицензиата осуществляется блокирование денежных средств Участника закупки в размере Суммы средств гарантийного обеспечения оплаты разовой лицензии, а

также в размере Суммы средств гарантийного обеспечения Заявки, определяемом исходя из значения Гарантийного обеспечения (в случае, если размер Гарантийного обеспечения Заявки установлен), Заявка на участие в Закупке считается поданной. В противном случае – Заявка считается не поданной. Поданная Заявка становится доступной для просмотра, рассмотрения и оценки Организатором закупки на этапе открытия доступа к поданным Заявкам.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора также сообщил, что во время проведения закупочной процедуры технических проблем на ЭТП зафиксировано не было. Сообщения о технической неисправности ЭТП от Организатора закупки, а так же других участников закупки не поступали.

Вместе с тем, Заявителем не представлены доказательства нарушений работы электронной площадки, вследствие которых Заявитель не смог подать заявку.

Учитывая изложенное, довод о том, что Заявитель был ограничен в возможности подачи заявки на участие в Запросе цен по причине нарушений работы ЭТП, не нашел своего подтверждения.

-
  -
    - 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.

Аналогичное положение установлено в пункте 22 Положения о закупке.

-
  - Вместе с тем, в соответствии с Документацией участником запроса цен может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, подавшее заявку на участие в запросе цен и отвечающая требованиям Документации.

Учитывая изложенное, установление указанного субъектного состава участников Запроса цен в Документации противоречит пункту 22 Положения о закупке, нарушает часть 1 статьи 2, часть 5 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках

в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип установлен в пункте подпунктом 4 пункта 5 Положения о закупке.

К неизмерямым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Документацией установлены, в том числе, следующие требования к участникам Запроса цен:

1) соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки;

- правомочность участника закупки заключать договор.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить, каким именно требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, должны соответствовать участники Запроса цен, что Заказчиком понимается под «правомочностью заключать договор» и какими документами подтверждается соответствие этому требованию.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту подпункту 4 пункта 5 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

-
  -
    - Признать жалобу ИП Сулейманян Н.Т. от 02.02.2016 б/н (вх. от

- Признать жалобу ИП Сулеймановой Н.Н. от 02.02.2016 б/н (вх. от 02.02.2016 № 13124-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ФГБУ санаторий имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации, оператора электронной площадки АО «ОТС» при проведении запроса цен на право заключения договора на оказание услуг по дератизации, дезинсекции помещений и аккарицидной обработке территории (извещение № 31603238470) необоснованной.

- Признать ФГБУ санаторий имени И.М. Сеченова Министерства здравоохранения Российской Федерации нарушившим часть 1 статьи 2, часть 5 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что по результатам проведения Запроса цен заключен договор.

- Передать материалы от 09.02.2016 по делу №223ФЗ-47/16 по выявленным нарушениям соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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