

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 22 июня 2017 года

Решение в полном объеме изготовлено 27 июня 2017 года г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа от 24.10.2016 № 114 в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителей Заказчика Акционерного общества «Нижневартовскавиа» (далее по тексту – Заказчик), по доверенности - от 14.06.2017г.- <...>,

в отсутствие представителя Заявителя – ООО Фирма «Промсвет» (далее по тексту - Заявитель),

рассмотрев жалобу ООО Фирма «Промсвет» (вх. от 06.06.2017 № 919-ж)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, при проведении запроса котировок в электронной форме № 92-ЭЗК/2017, на поставку металлогалогенных ламп 1000 W и 2000W, извещение №31705126502.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-

Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. от 09.06.2017 № 02/ЛШ-3666). Рассмотрение жалобы назначено на 15.06.2017 г.

В связи необходимостью получения дополнительной информации, Комиссия приняла решение об отложении срока принятия решения по жалобе. Заказчику и Заявителю было направлено уведомление (исх. от 15.06.2017 № 02/ЛШ-3809), об отложении срока принятия решения на 22.06.2017 в 15 час. 00 мин.

Заявитель в своей жалобе указывает на то, Заказчиком признан победителем закупки участник с ценой выше, чем цена Заявителя, с присвоением приоритета в 15 % за счет предоставления в документации продукции отечественного производства с характеристиками, удовлетворяющими техническим характеристикам, указанным в документации к закупке. Вместе с тем, единственным критерием закупки является цена договора.

На основании изложенного Заявитель просит:

1.Принять к рассмотрению настоящее заявление и возбудить производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

2.Создать комиссию по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по выше изложенным фактам и решить вопрос о вынесении предписания в адрес АО «НВА» ИНН8603119138 КПП 862450001 о заключении договора с поставщиком ООО Фирма «Промсвет», как компании, предоставившей наиболее низкую цену

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Нижневартовскавиа», утвержденного решением Совета директоров ОАО «Нижневартовскавиа», протокол от 27.08.2014г. № 38.

18.05.2017 г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 31705126502 о проведении запроса котировок в электронной форме № 92-ЭЗК/2017, на поставку металлогалогенных ламп 1000W и 2000W.

Согласно пункту 10 Закупочной документации установлены требования к описанию участниками закупки представляемого товара, который является предметом закупки. Описание предложения товара участника должно содержать в том числе:

- указание (декларирование) наименования страны происхождения поставляемых товаров.

Согласно пункту 11 Закупочной документации при рассмотрении заявок предоставляется приоритет товарам российского происхождения в соответствии с Постановлением Правительства от 16.09.2016 г. № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых,

оказываемых российским лицам, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее- Постановление Правительства № 925).

Комиссия по закупкам товаров, работ, услуг для нужд АО «Нижневартоскавиа», руководствуясь вышеуказанными пунктами при проведении закупки, приняла единогласное решение о предоставлении приоритета в 15 % участнику ООО «Фотон», в заявке которого содержалось предложение по товарам, происходящим из Российской Федерации.

Согласно протоколу от 26.05.2017 №92-ЭЗК/2017/1 победителем закупки признано ООО «Фотон».

Предложения двух других участников «ООО «Главстройтелеком» и ООО Фирма «Промсвет», допущенных до процедуры оценки и сопоставления заявок были оценены Комиссией АО «Нижневартоскавиа» без предоставления приоритета, так как в их заявках содержалось предложение по товарам, происходящим из Германии.

В соответствии с частью 2 Постановления Правительства № 925 при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем, в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

В соответствии с частью 5 Постановления Правительства № 925 установлено, что условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке следующих сведений, **определенных положением о закупке**:

а) требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров;

б) положение об ответственности участников закупки за представление недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в закупке;

в) сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки;

г) условие о том, что отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является

основанием для отклонения заявки на участие в закупке и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

д) условие о том, что для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случаях, предусмотренных подпунктами "Г" и "Д" пункта 6 настоящего постановления, цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в документации о закупке в соответствии с подпунктом "В" настоящего пункта, на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на начальную (максимальную) цену договора;

е) условие отнесения участника закупки к российским или иностранным лицам на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте его регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);

ж) указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор;

з) положение о заключении договора с участником закупки, который предложил такие же, как и победитель закупки, условия исполнения договора или предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора, следующие после условий, предложенных победителем закупки, который признан уклонившемся от заключения договора;

и) условие о том, что при исполнении договора, заключенного с участником закупки, которому предоставлен приоритет в соответствии с настоящим постановлением, не допускается замена страны происхождения товаров, за исключением случая, когда в результате такой замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары, при этом качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) таких товаров не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон 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.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования

настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 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.

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

В Положении о закупках отсутствуют условия предоставления приоритета, предусмотренного частью 5 Постановления Правительства № 925

Таким образом, Заказчик не правомочен устанавливать данные требования в документации.

С учетом изложенного, Заказчик незаконно предоставил приоритет в 15 % для ООО «Фотон».

Кроме того, в пункте 12 Документации, Заказчиком не определены конкретные документы, которые бы подтверждали происхождение поставляемых товаров, являющихся предметом закупки, что может привести к ограничению конкуренции путем субъективного определения Комиссией Заказчика требуемых документов для конкретного участника и последующего выбора победителя закупки.

В связи с отсутствием в Документации сведений о конкретных документах, предоставляемых участниками закупки, Заказчик по своему усмотрению определил «достаточность» представленных документов у одних участников закупки и «недостаточность» документов у других участников закупки.

Учитывая изложенное, неопределение Заказчиком конкретных документов, которые бы подтверждали происхождение поставляемых товаров, являющихся

предметом закупки, привело к неверному определению победителя закупки, и предоставило возможность Заказчику принимать субъективное решение о допуске того или иного участника закупки к участию в указанном запросе котировок.

Кроме того, победитель закупки не предоставил доказательства о стране происхождения товара. В заявке победителя отсутствует сертификат соответствия продукции, являющейся предметом закупки.

Вместе с тем, Комиссией антимонопольного органа получены доказательства, а именно сертификат соответствия № RU C-DE.A301.B.02411, указывающий на то, что изготовителем металлогалогенных ламп, предлагаемых участниками закупки, с характеристиками, соответствующими техническому заданию, является «LEDVANCE GmbH», **страной происхождения является Германия.**

Таким образом, ООО «Фотон» представило в заявке недостоверные сведения.

Вместе с тем, заказчик не проявил должную осмотрительность при проверке документов, и необоснованно признал ООО «Фотон» победителем закупки, нарушив права и интересы других участников закупки.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) 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.

Согласно документации, представленной Заказчиком, договор с победителем ООО «Фотон» заключен 06.06.2017.

Комиссия, изучив материалы жалобы, установила, что протокол рассмотрения и оценки котировочных заявок № 31705126502-01, размещен Заказчиком в единой информационной системе 29.05.2017, подписан 26.05.2017.

Согласно части 10 статьи 31 Положения о закупках договор может быть заключен не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней со дня подписания итогового протокола.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в

случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно части 12 статьи 4 Закона о закупках Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов. Аналогичный вывод содержится в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 по делу №309-КГ15-14384.

С учетом изложенного, заказчики обязаны устанавливать в Положении о закупках сроки заключения договоров по результатам проведения закупочных процедур с соблюдением требований части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Заказчик нарушил сроки заключения договора, так как отсчет дней для подписания договора с победителем закупки устанавливается со дня размещения итогового протокола в единой информационной системе, договор с ООО «Фотон» был заключен на 8 день со дня размещения итогового протокола, что влечет нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктами 2, 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

Таким образом, Заказчик необоснованно признал победителем ООО «Фотон», создал ООО «Фотон» преимущественные условия, неверно определил победителя, ограничил конкуренцию.

Вместе с тем, в силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

В ходе рассмотрения жалобы, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, установлено, что в Положении о закупке отсутствует обязательная информация в соответствии с частью 5 Постановления Правительства № 925, соответственно заказчиком необоснованно включено в документацию требование о предоставлении участниками сведений о стране происхождения товара.

Таким образом, доводы Заявителя подпадают под основания для обжалования действий (бездействия) заказчика, перечисленные в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, в соответствии с частью 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, жалоба возвращается заявителю в следующих случаях:

1) жалоба не содержит сведения, предусмотренные частью 6 настоящей статьи;

2) жалоба не подписана или подписана лицом, полномочия которого не подтверждены документами;

3) наличие вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения в обжалуемых актах и (или) действиях (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей;

4) антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей;

5) акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа были обжалованы в порядке, установленном Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и

муниципальных услуг».

Таким образом, на момент принятия жалобы к рассмотрению, у антимонопольного органа отсутствовали основания для возврата жалобы заявителю.

Жалоба рассмотрена в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в пределах компетенции антимонопольного органа.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е : Ш И Л А

1. Признать жалобу ООО Фирма «Промсвет» на действия Заказчика Акционерное общество «Нижневартовскавиа» при проведении запроса котировок в электронной форме № 92-ЭЗК, на поставку металлогалогенных ламп 1000W и 2000W, извещение № 31705126502, обоснованной;

2. Признать в действиях Акционерного общества «Нижневартовскавиа», выразившихся в отсутствии в Положении о закупки сведений установленных Постановлением Правительства от 16.09.2016 г. № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российским лицам, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами», нарушение части 2 статьи 2 Закона о закупках;

3. Признать в действиях Акционерного общества «Нижневартовскавиа», выразившихся в нарушении сроков заключения договоров по результатам проведения закупочных процедур, нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции;

4. Признать в действиях Акционерного общества «Нижневартовскавиа», выразившихся в неустановлении в Документации о закупках требований к представляемым участниками закупки документам, необоснованного предоставления приоритета в 15 %, что привело к ограничению конкуренции, неверному определению победителя, предоставлении преимущественных условий участнику закупки, нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

5. Предписание не выдавать в связи с заключением договора от 06.06.2017 № 10.2017-92ЭЗК/423;

6. Обратиться с исковым заявлением в Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, для признания договора заключенного по результатам закупки № 31705126502, недействительным.

7. Опубликовать данное решение на официальном сайте антимонопольного органа.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>