

ФГБУ «Агентство «Эмерком»

Китайгородский пр-д.,

д. 7, стр.1,

Москва, 109074

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский пер.,

д. 12, стр. 9,

Москва, 119435

ООО «Агат»

Тружеников 1-й пер., д. 14, стр.5,

Москва, 119121

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-34/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Агат» на действия (бездействие) 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».

24.01.2018 Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Агат» от 12.01.2018 № 3 на действия (бездействие) заказчика ФГБУ «Агентство «Эмерком», оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки детского продуктового набора в индивидуальной упаковке для детей в возрасте от 1 года до 3 лет (извещение № 31705868806), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Агат» (далее - Заявитель) от 12.01.2018 № 3 на действия (бездействие) заказчика ФГБУ «АГЕНТСТВО «ЭМЕРКОМ» (далее — Заказчик), оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» (далее — Оператор, ЭТП) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки детского продуктового набора в индивидуальной упаковке для детей в возрасте от 1 года до 3 лет (извещение № 31705868806) (далее - Аукцион, Жалоба).

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.

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, Аукционной 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 Законом о закупках.

Кроме того, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, Аукционной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 «Агентство по обеспечению и координации российского участия в международных гуманитарных операциях «Эмерком», утвержденным приказом ФГБУ «Агентство «Эмерком» 28.03.2014 №13 (далее — Положение о закупках).

Согласно Документации, заявки подаются через автоматизированную систему Оператора ЭТП по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://utp.sberbank-ast.ru>.

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: <http://utp.sberbank-ast.ru>, регулируются Регламентом торговой секции «Закупки по 223-ФЗ» Универсальной торговой платформы от 01.02.2017, утвержденным генеральным директором ЗАО «Сбербанк-АСТ» Н.Ю. Андреевым (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.

22.12.2017 в ЕИС размещены извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее — Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и

законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Оператором неправомерно принято очередное ценовое предложение ООО «Нео-трейд», поскольку указанное ценовое предложение поступило позже установленного Документацией времени на подачу предложений о цене;
 - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Аукционе.

Представители Заказчика, Оператора с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик, Оператор действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Документации, Регламента.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Оператора, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Оператором неправомерно принято очередное ценовое предложение ООО «Нео-трейд», поскольку указанное ценовое предложение поступило позже установленного Документацией времени на подачу предложений о цене.

В соответствии с пунктом 13.2 Документации Аукцион проводится на электронной площадке в указанный в извещении о его проведении день. Время начала проведения Аукциона устанавливается оператором электронной площадки.

Согласно пункту 13.3 Документации Аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении Аукциона и Документации.

В соответствии с пунктом 13.5 Аукциона величина снижения начальной (максимальной) цены договора (далее - «шаг аукциона») составляет от 0,5 процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

Согласно пункту 13.8 Документации, время приема предложений участников такого аукциона о цене договора составляет десять минут от начала проведения такого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене договора, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене договора. Если в течение указанного времени ни одного предложения о более низкой цене договора не поступило, такой аукцион автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих его проведение, завершается.

Пунктом 13.9 Документации предусмотрено, что в течение десяти минут с момента завершения в соответствии с пунктом 13.8 Документации любой его участник вправе подать предложение о цене договора, которое не ниже чем последнее предложение о минимальной цене договора независимо от «шага аукциона».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России представил материалы, в том числе графическое изображение (скриншот) «Журнал подачи предложений о цене: лучшие предложения», и пояснил, что участник ООО «Пробаланс» подал ценовое предложение в 10:42:22, участник ООО «Нео-трейд» подал ценовое предложение в 11:00:24, то есть спустя 18 минут после подачи ценового предложения ООО «Пробаланс», что нарушает пункт 13.8 Документации и не должно было учитываться Оператором.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора пояснил, что, ценовое предложение ООО «Нео-трейд» поступило на электронную торговую площадку в сроки, предусмотренные пунктом 7.8 Регламента, согласно которому «время для подачи предложений о цене определяется в следующем порядке:

- время подачи первого предложения о цене составляет 20 (двадцать) минут с момента начала аукциона;
- в случае поступления предложения о цене снижающего начальную цену договора или текущее лучшее предложение о цене, время для подачи предложений о цене продлевается на 20 (двадцать) минут с момента приема Оператором каждого из таких предложений.

Если в течение 20 (двадцати) минут после предоставления лучшего предложения о цене не поступило следующее лучшее предложение о цене, торговая сессия автоматически, при помощи программных и технических средств ТС завершается».

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил иных доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Оператором неправомерно принято очередное ценовое предложение ООО «Нео-трейд», не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Аукционе.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 10.01.2018 № б/н (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске на участие в Аукционе на основании пункта 1.2.1 Документации и пункта 5.3. Положения о закупках

Подпунктом 2 пункта 1.2.1 Документации установлено, что заявка участника должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

Пунктом 1.2.3. Документации установлено, что участник Аукциона не допускается к участию в аукционе в случае не предоставления информации, предусмотренной пунктом 1.2.1. Документации, или предоставления недостоверной информации.

Приложением № 4 к Документации по позиции 5 «Мясное пюре» установлены следующие показатели: «Предельное содержание антибиотиков не должно быть (мг/кг): левомицетин более 0,01, тетрациклиновая группа более 0,01, бацитрацин более 0,02. Содержание пестицидов не превышать (мг/кг): Гексахлорциклогексан (альфа, бета, гамма-изомеры) - 0,015, ДДТ и его метаболиты не более 0,01 мг/кг.»

На заседании комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что по позиции № 5 «Мясное пюре» Техническое предложение Заявителя содержит следующие показатели: «Предельное содержание антибиотиков (мг/кг): левомицетин более 0,01, тетрациклиновая группа более 0,01, бацитрацин более 0,02. Содержание пестицидов не превышать (мг/кг): Гексахлорциклогексан (альфа, бета, гамма-изомеры) - 0,015, ДДТ и его метаболиты не более 0,01 мг/кг.», что не соответствует требованиям Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя не представил иных доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, Аукционной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации,

осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

3. Пунктом 7.4. Положения о закупке установлено, что Договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор, по результатам определения поставщика должен быть заключен Заказчиком не позднее двадцати дней со дня подписания протокола, составленного по результатам закупки.

При этом пунктами 14.3 — 14.8 Документации предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС, сайте Заказчика протокола подведения итогов закупки, Заказчик размещает на ЭТП проект договора, не подписанный со стороны Заказчика. В течение трех рабочих дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель размещает на ЭТП проект Договора, подписанный квалифицированной электронной подписью (далее - ЭП) уполномоченного лица Победителя, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения Договора.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, и пояснениям представителей Заказчика дата размещения итогового протокола 11.01.2018, при этом договор заключен 12.01.2018.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что сокращение срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке, Законе о защите конкуренции, Положении о закупке процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Таким образом, заключение Заказчиком договора ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола о проведении Запроса предложений нарушает часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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,

Вместе с тем выявленные нарушения не повлияли на проведение Аукциона, так как по итогам проведения закупки заключен договор

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Агат» (ИНН: 7736637264; ОГРН: 1117746937560) от 12.01.2018 № 3 на действия (бездействие) заказчика ФГБУ «Агентство «Эмерком» (ИНН: 7702162598; ОГРН: 1027700050234), оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная система торгов» (ИНН: 7707308480; ОГРН: 1027707000441) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки детского продуктового набора в индивидуальной упаковке для детей в возрасте от 1 года до 3 лет (извещение № 31705868806) необоснованной.

2. Признать в действиях ФГБУ «Агентство «Эмерком» нарушения пункта 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку по результатам Аукциона заключен договор.

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