

1. ООО «Профит-Плюс»

354068, г. Сочи, ул. Навагинская, д. 9Д, оф. 420

2. Акционерное общество «Государственный завод «Пульсар»

(АО «ГЗ «Пульсар»)

105187, Москва, пр-д Окружной, д. 27

3. ЗАО «Сбербанк-АСТ»

119435, Москва, пер. Большой Саввинский, д. 12, стр. 9

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1626/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.07.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

в присутствии представителей:

от заказчика - АО «ГЗ «Пульсар»;

в отсутствие:

ООО «Профит-Плюс», ЗАО «Сбербанк-АСТ» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 06.07.2017 № ИГ/33398/17, уведомлениями о переносе заседания Комиссии от 11.07.2017; от 17.07.2017),

рассмотрев жалобы ООО «Профит-Плюс» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «ГЗ «Пульсар» (далее - Заказчик) при проведении аукционов в электронной форме на право заключения контрактов на поставку газовой панели; поставку раскладки и сортировки кристаллов (реестровые №№ 0473000007217000001, 0473000007217000002) (далее - Аукционы),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукционов.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в нарушении действующего законодательства при проведении Аукционов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

На момент размещения процедуры Аукционов Заказчик руководствовался Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

Согласно части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт); особенностей исполнения контрактов; мониторинга закупок товаров, работ, услуг; аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг; контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 19.06.2017 размещены извещения о проведении Аукционов. Окончание срока подачи заявок - 04.07.2017. Дата рассмотрения первых частей заявок - 09.07.2017, дата проведения Аукционов - 12.07.2017.

1) По мнению Заявителя, Заказчиком установлен срок окончания подачи заявок на участие в Аукционах, не соответствующий требованиям законодательства.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно извещениям о проведении Аукционов, начальные (максимальные) цены контрактов: 3 225 898,00 руб. и 11 055 066,00 руб.

Таким образом, учитывая начальные (максимальные) цены контрактов, Заказчик должен разметить в ЕИС извещения о проведении Аукционов не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в Аукционах.

В ЕИС 19.06.2017 размещены извещения о проведении Аукционов.

Согласно извещениям о проведении Аукционов окончание срока подачи заявок на участие в Аукционах -

04.07.2017 10:00.

Таким образом, срок подачи заявок на участие в Конкурсах не составляет полные пятнадцать дней.

Заказчиком данный факт не оспаривается.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании указанного довода Заявителя обоснованным.

При этом, жалобы поданы Заявителем в антимонопольный орган 03.07.2017, то есть за один день до окончания срока подачи заявок на участие в Аукционах.

Согласно извещениям о проведении Аукционов форма проведения процедур - аукцион в электронной форме. Для участия в аукционе в электронной форме участник должен пройти аккредитацию на электронной торговой площадке. Вместе с тем, Заявителем не представлены сведения об аккредитации на ЭТП с целью подачи заявки на участие в спорных Аукционах.

Одновременно Комиссии не представлены сведения о заинтересованности Заявителя в участии в спорных Аукционах, а также о направлении запросов на разъяснение положений Аукционных документаций.

2) Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно ограничена возможность участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Таким образом, Заказчик составляет проект контракта путем включения, в том числе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт.

Согласно пункту 4.1 Информационной карты Аукционных документаций начальная (максимальная) цена контрактов составляет 22 862 029, 26 руб., включая НДС и 68 652 980, 37 руб., включая НДС соответственно.

Согласно пояснениям Заказчика, контракт с победителем закупочной процедуры заключается на условиях, содержащихся в поданной заявке.

Таким образом, контракт с победителем Аукциона, применяющим упрощенную систему налогообложения, заключается по цене, предложенной участником в составе заявки.

Нормами действующего законодательства не предусмотрено предоставление хозяйствующим субъектам, являющимися плательщиками налога на добавленную стоимость, преимущественных условий по сравнению с субъектами, применяющими упрощенную систему налогообложения.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств ограничения возможности участия в Аукционах индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения.

Кроме того, Заявитель жалобы не является индивидуальным предпринимателем.

Дополнительно Комиссией установлено, что в соответствии с протоколами рассмотрения заявок от 06.07.2017 № 0473000007217000001; от 06.07.2017 № 0573100014817000007 для участия в каждом Аукционе было подано по три заявки. При этом, Заявитель заявок для участия в Аукционах не подавал.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение признать указанный довод Заявителя необоснованным.

3) Исходя из текста жалобы, Заказчиком не соблюдено требование в части установления перечня документов, необходимых для предоставления в составе заявки.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 названного закона, указываются, в том числе: требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования)

статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно извещениям о проведении Аукционов установлены единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлены единые требования к участникам закупки.

Таким образом, в составе извещений о проведении Аукционов содержится ссылка на нормы Закона о контрактной системе, устанавливающие требования к участникам закупки.

Пунктом 14 Аукционных документаций установлен перечень сведений и документов, входящих в состав заявки на участие в Аукционах.

Таким образом, в составе извещений о проведении Аукционов и Аукционных документаций включены сведения о требованиях, предъявляемых к участникам Аукционов, а также о документах, необходимых для представления в составе заявки, что позволяет потенциальным участникам Аукционов осуществить подачу заявки для участия в Аукционах. Данный факт подтверждается наличием шести заявок на участие в Аукционах.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств обратного, как и не представил доказательств невозможности подачи заявки на участие в Аукционах.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании указанного довода Заявителя необоснованным.

4) По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам Аукционов в части отсутствия судимости за преступления в сфере экономики.

Согласно пункту 3.1.5 Аукционных документаций при осуществлении данной закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе: отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Пунктом 14.5.2 Аукционных документаций установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию, в том числе: документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 3.1.1 Аукционных документаций, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктами 3.1.2 - 3.1.7 Аукционных документаций.

Таким образом, Аукционными документациями установлено требование об отсутствии у участника закупки судимости за преступления в сфере экономики.

При этом, в составе извещений о проведении Аукционов установлены единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Вместе с тем, в соответствии с пунктами 7, 7.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе: отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации; участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

Таким образом, в составе извещений о проведении Аукционов содержится ссылка на норму Закона о контрактной системе, устанавливающую требования к участникам закупки, в том числе отсутствие у участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации; а также административной ответственности за совершение административного правонарушения.

При этом, в составе Аукционных документаций установлено требование об отсутствии у участника закупки судимости за преступления в сфере экономики, а также отсутствует требование об отсутствии административной ответственности за совершение административного правонарушения в течение двух лет до момента подачи заявки.

Данный факт вводит в заблуждение участников Аукционов, а также не позволяет однозначно определить требования Аукционных документаций к участникам Аукционов.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании указанного довода Заявителя обоснованным в части установления требования об отсутствии у участников Аукционов.

Однако, оспариваемое требование не послужило основанием для отклонения поданных для участия в Аукционах заявок.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств ограничения его прав и законных интересов ввиду установления указанных требований.

5) Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в проекте контракта не определен срок проведения обязательной экспертизы.

Разделом 6 Проекта контракта установлен порядок приёмки выполненных работ.

Согласно пункту 6.6 Проекта контракта для проверки соответствия оборудования условиям контракта Заказчик проводит экспертизу в соответствии с требованиями статьи 41 и части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе.

При этом, указанное требование применимо к исполнителю контракта, в то время как Заявитель заявку на участие в Конкурсе не подавал.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств неправомерности действий Заказчика по установлению данного требования в составе проекта контракта.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия приняла решение признать указанный довод Заявителя необоснованным.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукционов в части установления срока окончания подачи заявок на участие в Аукционах, а также в части установления требования об отсутствии у участника закупки судимости за преступления в сфере экономики обоснованными, в остальной части - необоснованными.
2. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать по причине недоказанности нарушения прав и законных интересов Заявителя ввиду допущенного Заказчиком нарушения.
3. Снять ограничения на проведение Аукционов, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.07.2017 № ИГ/33398/17.

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