

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-544/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЕвроТэк-Пушкино» 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»

22.09.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «502 ЗРВТИ»: <...> - доверенность от 20.09.2016 №051.

Представители ООО «ЕвроТэк-Пушкино» на заседание Комиссии ФАС России не явились уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ЕвроТэк-Пушкино» от 31.08.2016 № 516, направленная письмом Московского областного УФАС России от 12.09.2016 № 07/ПА/14619, на действия (бездействие) заказчика АО «502 ЗРВТИ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещении №31603972572), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЕвроТэк-Пушкино» (далее - Заявитель) от 31.08.2016 № 516, направленная письмом Московского областного УФАС России от 12.09.2016 № 07/ПА/14619, на действия (бездействие) заказчика АО «502 ЗРВТИ» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещение №31603972572) (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. 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 торгово-закупочной деятельности открытого акционерного общества «502 завод по ремонту военно-технического имущества» от 15.10.2014, утвержденным Советом директоров ОАО «502 ЗРВТИ» (далее – Положение о закупке).

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.

08.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положением о закупке, Документацией.

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

- - - 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.

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.

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 31 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.

В соответствии с протоколами №75, №74 от 30.08.2016 (далее - Протоколы), Заявителю отказано в допуске, в связи с отсутствием в составе заявки полного перечня документов, а именно копий разрешительных документов (лицензий, сертификатов, иных документов) в соответствии с пунктом 11.3.2 Документации.

В соответствии с пунктом 11.3.2 Документации участник в составе аукционной заявки должен представить копии разрешительных документов (лицензий, сертификатов и иных документов), подтверждающих право поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг).

Кроме того, пунктом 17 «Информационной карты» Документации предусмотрено требование о наличии в составе заявки участника Аукциона сертификатов установленной формы на поставляемый товар.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в нарушении требований пункта 11.3.2, 17 «Информационной карты» Документации Заявитель не представил в составе заявки вышеуказанные документы, в связи с чем в допуске к участию в Аукционе Заявителю отказано.

Комиссия ФАС России изучив материалы, в том числе заявку Заявителя представленную к рассмотрению представителем Заказчика установила, что заявка не содержит вышеуказанных документов.

Вместе с тем, требование о наличии в составе заявки участника Аукциона, разрешительных документов (лицензий, сертификатов и иных документов), подтверждающих право поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) ограничивает количество участников Аукциона, так как получение указанных документов зависит от волеизъявления третьего лица (производителя, дилера), а также данные документы представляются исполнителем при поставке товара в рамках заключенного договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком

неправомерно отклонена заявка Заявителя, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 31 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно пункту 27 Извещения: «Поставщик обязан до получения оплаты заключить договор о банковском сопровождении с ПАО «Банк ВТБ» (уполномоченный банк) и открыть в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2012 г. № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» в уполномоченном банке отдельный счет. Оплата за товар осуществляется с отдельного счета заказчика на отдельный счет поставщика, открытый поставщиком в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2012 г. № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» в уполномоченном банке при наличии у поставщика с таким уполномоченным банком заключенного договора о банковском сопровождении».

При этом, сопровождение договора и открытие счета в другом банке, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств.

Также пунктом 17 «Информационной карты» Документации предусмотрено требование о наличии в составе заявки участника Аукциона справки в свободной форме, подтверждающей наличие у работников поставщика, осуществляющих поставку, разгрузку, подъём и доставку товара на склад Заказчика, гражданства Российской Федерации.

Вместе с тем, наличие у работников поставщика, осуществляющих поставку, разгрузку, подъём и доставку товара на склад Заказчика, гражданства Российской Федерации не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, а также ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, установление Заказчиком обязательного требования к поставщику о банковском сопровождении с ПАО «Банк ВТБ» и открытии счета в данном банке, а также о наличии у работников поставщика, осуществляющих поставку, разгрузку, подъём и доставку товара на склад Заказчика, гражданства Российской Федерации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 31 Положения о закупке и нарушает требование части 1 статьи 2.

3. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 4 пункта 31 Положения о закупке.

К неизмеряемым 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.

Пунктом 4.2 Документации участник размещения заказа должен соответствовать обязательным требованиям, в том числе установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров (выполнение работ, оказание услуг), являющихся предметом закупки, в том числе обладать всеми необходимыми лицензиями и допусками.

Из положения Документации не представляется возможным определить, какие именно требования установлены и к какому предмету закупки, что не позволяет участникам определить каким именно требованиям необходимо соответствовать для участия в Аукционе.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 31 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 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.

4. В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 5.2 Положения о закупке протоколы, составляемые в ходе процедуры размещения заказа, а также иная информация, размещаются в ЕИС.

Пунктом 3.6.4 Положения о закупке установлено положение: «Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе размещается организатором закупок в ЕИС и на Электронной площадке».

В соответствии с пунктом 17.3. Документации на основании результатов рассмотрения заявок на участие в Аукционе Единой комиссией оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе, указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в Аукционе направляется Заказчиком оператору ЭТП.

Комиссия ФАС России изучив информацию размещенную в ЕИС, установила, что протокол рассмотрения аукционных заявок подписан Единой комиссией Заказчика 30.08.2016, при этом в ЕИС протокол размещен 05.09.2016.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 12 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о

РЕШИЛА:

- -
- Признать жалобу ООО «ЕвроТэк-Пушкино» от 31.08.2016 № 516, направленную письмом Московского областного УФАС России от 12.09.2016 № 07/ПА/14619, на действия (бездействие) заказчика АО «502 ЗРВТИ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива (извещение №31603972572) обоснованной.
- Признать АО «502 ЗРВТИ» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункты 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 22.09.2016 № 223ФЗ-544/16.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.09.2016 № 223ФЗ-544/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 5, 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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