

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 14 ноября 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии:

<...> – руководителя Челябинского УФАС России;

<...> – начальника отдела антимонопольного контроля
Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела
антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу **№ 146-04-18.1/16** ООО «Ресурс Плюс» (далее - Заявитель) вх. от 02.11.2016 № 15162 на действия АО «СКБ «Турбина» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку металлорежущего инструмента (извещение № 31604175327) (далее – Аукцион), в присутствии представителей Заказчика, представителя организатора закупки, представителя Заявителя,

УСТАНОВИЛА:

05.08.2016 между АО «СКБ «Турбина» и АО «Станкопром» заключен агентский договор на организацию и проведение процедур закупки.

АО «Станкопром» разместило 05.10.2016 в единой информационной системе извещение о проведении Аукциона № 31604175327 и Документацию о закупке.

02.11.2016 в Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Ресурс Плюс» на действия АО «СКБ «Турбина» при проведении Аукциона. В жалобе Заявитель указывает на недостоверное указание на электронной торговой площадке (далее - ЭТП) об отсутствии обеспечения исполнения договора, заключенного по итогам Аукциона, на неопределение в Документации о закупке срока оплаты по договору, на неопубликование на ЭТП протокола, содержащего причины отклонения заявки

ООО «Ресурс Плюс», на неправомерное отклонение заявки ООО «Ресурс Плюс».

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе. Дополнительно пояснил, что заявка на участие в Аукционе подавалась ООО «Ресурс Плюс» за исх. № 613.

В письменных пояснениях по жалобе АО «СКБ «Турбина» просит признать доводы жалобы необоснованными. Указывает, что ответственность за составление, размещение закупочной документации, организацию и проведение закупки несет АО «Станкопром». Считает срок оплаты товара установленным в проекте договора (до 31.12.2018).

Представители Заказчика на заседании Комиссии поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях по жалобе. Дополнительно пояснили, что в заявке ООО «Ресурс Плюс» (в техническом предложении) не указаны производитель и страна производитель товара, что отражено в протоколе № 10743 первый этап, размещенном в единой информационной системе.

Организатор закупки в письменных пояснениях по жалобе просит признать доводы жалобы необоснованными. В соответствии с пунктом 4.2.4 Документации о закупке в случае возникновения противоречий между текстом извещения и документации о закупке, размещенных в различных источниках, приоритет отдается извещению и документации о закупке, размещенным в официальном источнике информации согласно пункту 8 информационной карты. Кроме того, в соответствии с ЕПОЗ подача заявки означает, что участник закупки изучил Единое положение о закупке ГК «Ростех» (далее - ЕПОЗ) и Документацию о закупке и согласен с условиями участия в закупке. Считает, что в документации о закупке четко определен срок о порядок оплаты по договору. Протокол, содержащий сведения о причинах отклонения заявок, размещен в единой информационной системе в установленные сроки. Требования к заявке для участия в Аукционе (№ 31604175327) иные, чем требования к заявке на участие в запросе котировок (№ 31604050654).

Представитель организатора закупки на заседании Комиссии поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях по жалобе. Дополнительно пояснил, что регламентом ЭТП не предусмотрено размещение на ЭТП протоколов закупки.

В силу части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи 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» (далее – Закон о закупках), 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.

Законом о закупках установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

1. В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Комиссией установлено, что на сайте ЭТП (извещение ЭА вх. № 9247) в разделе «Предмет лота» в столбце «Требуется обеспечение исполнения договора» указано «Нет».

Вместе с тем, согласно пункту 38 Информационной карты:

Обеспечение исполнения договора	Требуется Размер обеспечения: 21 544,21 долларов США., НДС не облагается в порядке, установленном в разд. 4.22
---------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Таким образом, действия по размещению на ЭТП несоответствующей действительности информации об отсутствии требования об обеспечении исполнения договора, являются нарушением принципа информационной открытости, установленного частью 1 статьи 3 Закона о закупках.

Однако указанное нарушение не повлияло на итоги Аукциона, поскольку в соответствии с пунктом 4.2.4 Документации о закупке в случае возникновения противоречий между текстом извещения и документации о закупке, размещенных в различных источниках, приоритет отдается извещению и документации о закупке,

размещенным в официальном источнике информации согласно пункту 8 Информационной карты.

Согласно пункту 8 Информационной карты: официальный источник информации о ходе и результатах закупки – ЕИС по адресу: www.zakupki.gov.ru.

В соответствии с пунктом 13.7.2. ЕПоЗ подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил настоящее Положение, документацию о закупке (включая все приложения к ней), а также изменения и разъяснения к ней и безоговорочно согласен с условиями участия в закупке, содержащимися в извещении и документации о закупке.

Таким образом, подав заявку на участие в Аукционе Заявитель подтвердил, что ознакомился с информацией, содержащейся в Документации о закупке, в том числе с содержанием пункта 13.7.2. ЕПоЗ, пункта 4.2.4 Документации о закупке, пунктом 38 Информационной карты.

2. В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В пункте 12 Информационной карты указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги: согласно разделу 8 «Проект договора».

Согласно пункту 2.6 проекта договора расчет по Договору производится по истечении 10 (десяти) календарных дней с даты подписания товарной накладной, но не позднее окончания срока действия Договора, путем безналичного перечисления денежных средств на отдельный счет Поставщика на основании выставленного Поставщиком счета на оплату.

В соответствии с пунктом 12.1 проекта договора настоящий Договор вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до 31.12.2018 года, а в части исполнения основных обязательств, в том числе исполнения гарантийных обязательств, оплат пени, штрафов, неустоек, а также возмещения убытков Сторонами по настоящему Договору - до полного их исполнения.

Согласно статье 190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Формулировка условия проекта договора о сроке оплаты товара с учетом положения пункта 12.1 проекта договора не позволяет определить окончательную дату оплаты поставленного по договору товара, так как срок исполнения обязательств по оплате поставленного товара, ставится в зависимость от срока исполнения основных обязательств, что не является событием, которое должно неизбежно наступить, что не соответствует требованиям статьи 190 ГК РФ.

Таким образом, довод Заявителя является обоснованным, в Документации о закупке в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках сроки оплаты товара не определены.

3. 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.

Комиссией установлено, что в единой информационной системе по закупке извещение № 31604175327 31.10.2016 размещен протокол № 10743 первого этапа Аукциона от 31.10.2016, согласно которому на участие в Аукционе поступило 4 заявки, двум из четырех участников, подавших заявки, отказано в допуске к участию в Аукционе, так как форма 2 участника не соответствует требованиям пункта 13 Информационной карты документации о закупке, а именно не указан производитель и страна производитель товара.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона место и дата рассмотрения первых частей заявок: «31» октября 2016 года по адресу: г. Москва, ул. Гиляровского, д.65, стр.1.

Таким образом, протокол от 31.10.2016 № 10743 опубликован в единой информационной системе в срок, установленный частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Закон о закупках не предусматривает обязанности Заказчика по опубликованию протоколов закупки на ЭТП, в связи с чем довод Заявителя о неопубликовании протокола на ЭТП не принимается Комиссией.

4. В соответствии с пунктом 12.8.5 ЕПоз закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

1. непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных документацией о закупке; нарушение требований документации о закупке к содержанию и оформлению заявки; не допускается отказ в допуске участнику закупки за непредставление документа, предусмотренного подп. 12.6.9(10) Положения, в случае проведения закупки согласно подп. 19.16.3(1) Положения);
2. несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям документации о закупке;
3. несоответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора требованиям, установленным в документации о закупке;
4. несоблюдение требований документации о закупке к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке;
5. несоответствие цены заявки требованиям документации о закупке, в том числе наличие предложения о цене договора (цене за единицу продукции), превышающей размер НМЦ;
6. наличие в составе заявки недостоверных сведений.

Согласно пункту 4.6.1 Документации о закупке описание продукции должно быть подготовлено участником процедуры закупки в соответствии с требованиями пунктом 13 Информационной карты.

В соответствии с пунктом 13 Информационной карты:

Требования к описанию продукции	7. подробное предложение участника процедуры закупки в отношении продукции, <u>включающее в себя указание производителя и страны происхождения товара</u> , предложения в отношении функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик товара (в том числе с предоставлением образцов продукции – по форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.2.
---------------------------------	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Комиссией установлено, что в составе заявки исх. от 12.10.2016 № 613 представлено Техническое предложение, в котором не указан производитель товара и место производства товара.

Таким образом, заявка исх. № 613 не соответствовала требованиям к описанию продукции, ООО «Ресурс Плюс» правомерно отказано в допуске к участию в закупке.

5. В соответствии с пунктом 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Согласно пункту 13.5.1 ЕПоз поставщик, заинтересованный в предмете закупки, вправе направить организатору закупки посредством программных и технических средств ЭТП (при условии аккредитации поставщика на ЭТП) запрос о разъяснении положений документации о закупке, не позднее чем за 5 (пять) рабочих дней до окончания срока подачи заявок. При этом функционал ЭТП должен обеспечивать конфиденциальность сведений о лице, направившем запрос.

В соответствии с пунктом 13.5.2 ЕПоЗ ответ на запрос, поступивший в сроки, установленные в п. 13.5.1 Положения, организатор закупки обязуется официально разместить в тех же источниках, что и извещение и документацию о закупке, не позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания подачи заявок. Организатор закупки вправе не предоставлять разъяснения по запросам, поступившим с нарушением сроков, установленных в п. 13.5.1 Положения.

Материалами жалобы установлено, что в ходе проведения закупки поступило три запроса о разъяснении документации: 13.10.2016 и 17.10.2016. Разъяснения по указанным запросам были размещены на ЭТП 20.10.2016.

Вместе с тем, согласно данным единой информационной системы, решение о представлении разъяснений были приняты 20.10.2016, в то время как размещены в единой информационной системе (на сайте <http://zakupki.gov.ru>) указанные разъяснения только 31.10.2016, то есть с нарушением срока, установленного частью 11 статьи 4 Закона о закупках.

Частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В связи с тем, что материалы жалобы № 145-04-18.1/2016 на действия АО СКБ «Турбина» при проведении Аукциона (извещение № 31604175327), содержащие сведения о нарушении Заказчиком части 11 статьи 4 Закона о закупках, уже переданы должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости передачи материалов настоящей жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

6. Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно Документации о закупке указанные сведения содержатся в разделе 8 «Проект договора».

Согласно пункту 4.1 проекта договора (Приложение № 1 к Документации о закупке)

поставка Товара осуществляется отдельными партиями согласно заявок Покупателя в течение срока действия настоящего Договора. Под партией Товара понимается Товар надлежащего качества, поставленный в срок, в количестве и согласно номенклатуре, направленной Покупателем в заявке. Срок поставки 15 рабочих дней с даты поступления письменной заявки от Покупателя. Заявка подается не чаще 1 (одного) раза в неделю.

Согласно пункту 4.3 проекта договора поставка Товара осуществляется Поставщиком до склада Покупателя в рабочие дни в соответствии с графиком работы Покупателя и с соблюдением пропускного режима.

В пункте 12 Информационной карты указано место поставки товара: АО СКБ «Турбина» 454007, РФ, г. Челябинск, пр-кт Ленина, д. 2 – «Б» (склад).

В соответствии с пунктом 12.1 проекта договора настоящий Договор вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до 31.12.2018 года, а в части исполнения основных обязательств, в том числе исполнения гарантийных обязательств, оплат пени, штрафов, неустоек, а также возмещения убытков Сторонами по настоящему Договору - до полного их исполнения.

Согласно статье 190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Указанная в пункте 12.1 проекта договора формулировка не позволяет определить срок действия договора, так как срок исполнения обязательств по поставке товара, ставится в зависимость от срока исполнения основных обязательств, в том числе по итогам направления заявок заказчика, что не является событием, которое должно неизбежно наступить, и не соответствует требованиям статьи 190 ГК РФ.

Указанная позиция подтверждается судебной практикой судами трех инстанций (А76-16817/2014).

Таким образом, документация о закупке не позволяет сделать вывод о периоде времени в течение которого заказчиком планируется направлять заявки поставщику, а соответственно о сроке поставки товара.

Согласно статье 508 ГК РФ в случае, когда сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора поставки отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями ежемесячно, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Как следует из проекта договора, поставка товара предполагается отдельными партиями. Сроки поставки отдельных партий в проекте договора составляют 15 (пятнадцать) рабочих дней с даты поступления письменной заявки заказчика.

Согласно статье 510 ГК РФ доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях.

Цена договора включает в себя стоимость товара, доставку и все расходы, связанные с транспортировкой до склада покупателя, а также прочие расходы по исполнению договора. При этом цена за единицу товара является фиксированной и не подлежит изменению в течение всего срока действия договора (пункты 2.1. и 2.3. проекта договора).

Однако проект договора не содержит условий, позволяющих сделать вывод об условиях доставки товара ввиду отсутствия сведений о количестве партий товара, предполагаемом заказчиком количестве товара в партии, что не позволяет участнику закупки рассчитать свое окончательное ценовое предложение на период действия договора с учетом транспортных расходов на доставку товара.

Таким образом, Документация о закупке не содержит сведений, позволяющих определить срок, в течение которого поставщик должен поставлять товар по заявкам заказчика, и условия доставки товара, что противоречит пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Учитывая тот факт, что предписание о внесении изменений в проект договора (извещение № 31604175327) выдано Заказчику по итогам рассмотрения жалобы № 145-04-18.1/16, Комиссия не находит оснований для выдачи заказчику предписания в связи с нарушением пунктов 4, 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ресурс Плюс» на действия АО «СКБ «Турбина» при

проведении Аукциона обоснованной.

2. Признать в действиях АО «СКБ «Турбина», выразившихся в размещении на ЭТП несоответствующей действительности информации об отсутствии требования об обеспечении исполнения договора, в нарушении срока размещения в единой информационной системе разъяснений Документации о закупке, неопределении в Документации о закупке срока оплаты товара, срока поставки товара, нарушения части 1 статьи 3 Закона о закупках, пунктов 4, 6 части 10 статьи 4, части 11 статьи 4 Закона о закупках.
3. Предписание АО «СКБ «Турбина» не выдавать, ввиду выдачи предписания по жалобе № 145-04-18.1/16.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.