

1. ООО «ПРОФИТ-ПЛЮС»

ул. Атласова, д. 9, г. Московский, Москва, 108811

2. АО «Концерн «Вега»

Кутузовский пр-кт, д. 34, Москва, 121170

3. ЗАО «Сбербанк-АСТ»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-538/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.03.2018 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ПРОФИТ-ПЛЮС» (далее также - Заявитель) на действия заказчика — АО «Концерн «Вега» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку комплекта оборудования для вакуумной пайки для сборочного производства (реестровый № 0473100001718000001) (далее — Аукцион),

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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

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, 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 18.07.2011 № 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.

Комиссией установлено, что финансирование Аукциона осуществляется с привлечением средств федерального бюджета по заключенным договору о приобретении ГК «Ростех» дополнительных акций АО «Концерн «Вега» от 26.12.2016 № РТ/1655-47621 и договору об участии Российской Федерации в собственности субъекта инвестиций от 20.03.2014 № 01-09/65дсп/16.01.

Учитывая изложенное, Аукцион проводится по правилам и в порядке, установленном 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), как финансируемая за счет средств федерального бюджета.

Таким образом, проведение Аукциона является обязательным в силу Закона о контрактной системе, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводится в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона торги субъекта, осуществляющего свою закупочную деятельность в рамках Закона о закупках.

Как следует из фактических обстоятельств дела, Заказчиком 26.02.2018 в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru опубликована действующая редакция извещения о проведении Аукциона.

В своей жалобе Заявитель указывает на то, что Аукционная документация содержит существенные нарушения в части требований, предъявляемых к участниками, а также в части установления штрафных санкций.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, установила следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе в том числе должна содержать требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1.

1. соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим

поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

2. утратил силу - Федеральный закон от 04.06.2014 № 140-ФЗ;
3. непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;
4. неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;
5. отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;
6. утратил силу с 1 января 2014 года - Федеральный закон от 28.12.2013 № 396-ФЗ;
7. 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; (п. 7 в ред. Федерального закона от 28.12.2016 № 489-ФЗ),

7.1) 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;(п. 7.1 введен Федеральным законом от 28.12.2016 N 489-ФЗ),

1.

8. обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;
9. отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества; (п. 9 введен Федеральным законом от 28.12.2013 № 396-ФЗ),

10. участник закупки не является офшорной компанией.

Вместе с тем Комиссией установлено, что в Аукционной документации содержатся требования к участникам, которые противоречат положениям части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Требования, предъявляемые к участникам Аукциона, установлены Заказчиком в пункте 5.7 Информационной карты Аукционной документации:

Единые требования к участникам закупки:

1.

1. соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.
2. непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;
3. неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;
4. отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;
5. 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;
6. обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты;
7. отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта

интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, руководитель контрактной службы заказчика, состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящего пункта понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

8. отсутствие в предусмотренном Законом о контрактной системе недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе, информации о его учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица;
9. участник закупки не является офшорной компанией.

Комиссией установлено, что подпунктами 5 и 7 пункта 5.7 Информационной карты Аукционной документации Заказчик установил требования к участникам в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в недействующей на дату публикации извещения о проведении Аукциона редакции.

Также Комиссией установлено, что Аукционная документация не содержит требований к участникам Аукциона, установление которых предусмотрено пунктом 7.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия признает в действиях Заказчика нарушение требований части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, так как последним в Аукционной документации не установлены обязательные требования к участникам, предусмотренные частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе (в частности ненадлежащее установление требований пунктов 5 и 7 данной части, а также отсутствие требований, предусмотренных пунктом 7.1 данной части).

Комиссия признает довод жалобы Заявителя в части ненадлежащего установления Заказчиком в Аукционной документации требований к участникам обоснованным.

Жалоба Заявителя содержит довод о том, что Заказчиком в проекте контракта

Аукционной документации установлены ненадлежащие размеры штрафов, начисляемых Заказчику, исполнителю за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, а именно не установлена фиксированная сумма штрафов.

Комиссией установлено, что пунктом 9.3 проекта контракта Аукционной документации установлено, что штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

- 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

- 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

- 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Комиссия отмечает, что согласно частям 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе размер штрафа, подлежащего взысканию за ненадлежащее выполнение заказчиком или подрядчиком своих обязательств, устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее — Правила определения размера штрафа).

Пунктом 2 Правил определения размера штрафа установлено, что размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 Правил

определения размера штрафа, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта.

Таким образом, размер штрафа определяется исходя из цены контракта (его этапа). Следовательно, что чтобы указать в контракте фиксированную сумму штрафа должна быть известна цена контракта, которая может быть определена только по результатам Аукциона.

Комиссия отмечает, что применяемое Законом о контрактной системе в отношении порядка установления размера штрафа понятие «в виде фиксированной суммы» не свидетельствует о том, что проект контракта должен содержать указание на конкретную сумму штрафа в денежном выражении, а означает, что в отличие от пени, которая начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательств, предусмотренный контрактом размер штрафа будет являться неизменным (фиксированным) вне зависимости от срока исполнения сторонами нарушенного им обязательства.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия признает довод жалобы Заявителя необоснованным, так как в действиях Заказчика отсутствуют нарушения требований Закона о контрактной системы в части определения размеров штрафов в проекте контракта Аукционной документации.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ПРОФИТ-ПЛЮС» (ИНН: 7751067770; ОГРН: 1177746911363) на действия АО «Концерн «Вега» (ИНН: 7730170167; ОГРН: 1037730020844) при проведении Аукциона обоснованной в части ненадлежащего установления требований к участникам Аукциона; в остальной части — необоснованной.
2. Признать в действиях АО «Концерн «Вега» (ИНН: 7730170167; ОГРН: 1037730020844) нарушение требований части 3 статьи 64 Закона о контрактной службе.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-538/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.03.2018 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 28.03.2018 по делу № 1-00-538/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Концерн «Вега» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку комплекта оборудования для вакуумной пайки для сборочного производства (реестровый № 0473100001718000001)(далее — Аукцион), а именно:

1.
 1. Заказчику отменить протоколы составленные в ходе проведения Аукциона.
 2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Аукционе с указанием о возможности повторной подачи заявки.
 3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учётом решения Комиссии от 28.03.2018 по делу № 1-00-538-77-18.
 4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (пяти) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
 5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
 6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, новой дате рассмотрения заявок на участие в

Аукционе и проведения Аукциона.

- 1.

7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 29.06.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 29.06.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.