

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-376/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ДВП-Информационные Технологии» 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»

22.07.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России) ,

при участии представителей:

ГК «Роскосмос»: <...> - доверенность от 21.07.2016 №93/16.

ООО «ДВП-Информационные Технологии»: <...> - доверенность от 10.06.2016 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «ДВП-Информационные Технологии» от 13.07.2016 б/н на действия (бездействие) заказчика ГК «Роскосмос» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж программно-аппаратного комплекса Avaya (корпоративная автоматическая телефонная станция) для нужд Госкорпорации «Роскосмос» (извещение № 31603791274), 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 «ДВП-Информационные Технологии» (далее - Заявитель) от 13.07.2016 б/н на действия (бездействие) заказчика ГК «Роскосмос» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж программно-аппаратного комплекса Avaya (корпоративная автоматическая телефонная станция) для нужд Госкорпорации «Роскосмос» (извещение № 31603791274) (далее - Запрос котировок, 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 закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» от 29.06.2016 (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.

17.06.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя в части неправомерного отказа от заключения договора в связи с непредставлением Заявителем авторизационного письма от производителя.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положением о закупке, Документацией.

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

1. 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 2.2 Положения о закупке.

Пунктом 6 «Технического задания» Документации установлено требование к поставке товара а именно: «Поставка Товара должна осуществляться Поставщиком, имеющим авторизационное письмо от производителя Товара указанного пп.1-4, 6-7, 10-13, раздела №3 данного задания на закупку, с подтверждением допуска к реализации данного решения у Заказчика».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявителем представлено авторизованное письмо глобальной компанией «Авая», но для поставки товара в рамках договора необходимо представить письмо выданное российским представителем компании «Авая».

Вместе с тем, установление требования о представлении авторизационного письма от производителя с подтверждением реализации поставки является ограничением круга участников, так как предоставление таких документов не подтверждает качество поставки и выполнение обязательств по договору.

Также, представитель Заказчика пояснил, что Заявителем не был представлен оригинал банковской гарантии и проект договора.

Пунктом 1.4.20 Документации установлено, что выбор способа предоставления обеспечения исполнения договора осуществляется участником закупки самостоятельно. При этом документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора должен быть предъявлен заказчику до заключения договора.

В соответствии с подпунктом 15 пункта 1.4.19 в целях оптимизации документооборота, а также в случаях возникновения у лица, с которым заключается договор, сложностей при формировании проекта договора, допускается предварительное согласование проекта договора, а также обмен иными документами, представляемыми на этапе заключения договора.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил электронную переписку и направленные на согласование Заказчику проект банковской гарантии и проект договора.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заявителем соблюдены все требования установленные Документацией.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса котировок противоречит подпункту 2 пункта 2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - 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 пункту 24 «Информационной карты» Документации: «Дата начала разъяснения положений документации о закупке: с даты публикации извещения о проведении закупки. Дата окончания срока предоставления разъяснения положений документации о закупке: не позднее чем за 2 (два) рабочих дня до окончания срока подачи заявок».

Вместе с тем, Заказчиком в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса котировок разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно подпункту 6 пункта 1.3.4 Документации установлено положение: «В случае если цена заявки и (или) иные условия закупки, указанные участниками процедуры закупки в специальных электронных формах на ЭТП, отличаются от сведений, указанных в загруженных на ЭТП электронных документах, заказчик вправе запросить у участника процедуры закупки разъяснение о том, какая информация имеет приоритет. В отсутствие в установленный заказчиком срок для ответа разъяснения от участника процедуры закупки заказчик будет руководствоваться сведениями, указанными в специальных электронных формах на ЭТП».

Вместе с тем, возможность участия в Запросе котировок с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, что может применяться не в равной степени к участникам Закупки, что ограничивает количество участников Запроса котировок.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования к участникам Запроса котировок противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. 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 2.2 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.

В соответствии с пунктом 4 «Технического задания» Документации установлено требование к качеству продукции:

- поставляемый товар по своему качеству должен соответствовать действующим в Российской Федерации стандартам, ГОСТам, сопровождаться сертификатами соответствия, а также соответствовать техническим требованиям, указанным в настоящем задании на закупку;
- поставляемый товар должен быть экологически безопасным и соответствовать санитарно-эпидемиологическим нормам для данного вида товара. В соответствии с действующим законодательством Российской Федерации поставляемый товар должен иметь сертификаты соответствия.

Вместе с тем, Заказчиком в Документации не установлен перечень стандартов, ГОСТов, санитарно-эпидемиологических норм которым необходимо соответствовать поставляемому товару, а также не представляется возможным определить из требования Документации какими сертификатами качества должен сопровождаться товар.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 4 пункта 2.2 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.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДВП-Информационные Технологии» от 13.07.2016 б/н на действия (бездействие) заказчика ГК «Роскосмос» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж программно-аппаратного комплекса Avaya (корпоративная автоматическая телефонная станция) для нужд Госкорпорации «Роскосмос» (извещение № 31603791274) обоснованной.

2. Признать ГК «Роскосмос» нарушившим часть 1 статьи 2, 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 ГК «Роскосмос» обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.07.2016 № 223ФЗ-376/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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.