

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-23/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Транссибметалл» 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»

11.01.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Транссибметалл» от 28.12.2016 № ТСМ-264 (вх. № 194156-ЭП/16 от 28.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур при осуществлении закупки путем проведения запроса цен: «Лот №7 - Сталь листовая Ст.12Х18Н10Т б=2 мм; Лот № 8 - Сталь листовая Ст.12Х18Н10Т б=3 мм;» (извещение № 31604442748), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Транссибметалл» (далее - Заявитель) от 28.12.2016 № ТСМ-264 (вх. № 194156-ЭП/16 от 28.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур (далее - Заказчик) при осуществлении закупки путем проведения запроса цен (извещение № 31604442748) (далее — Запрос цен, 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 на момент проведения Запроса цен регламентировалась Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур, утвержденным приказом генерального директора ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур № 731/1-П от 07.12.2016 (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.

07.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Запросе цен.

Представитель Заказчика в письменном пояснении с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса цен Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

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

Согласно пункту 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 пунктом 4.1.2 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

При этом согласно части 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 протоколом вскрытия и рассмотрения заявок на участие в Запросе цен № 140-П12/16 от 06.12.2016 заявка Заявителя не допущена к участию в Запросе цен в связи с несоответствием требованиям, установленным Документацией, а именно предлагаемый товар не соответствует ГОСТ 16523-97.

Согласно требованиям технического задания Документации, поставляемый товар должен отвечать требованиям качества, безопасности жизни и здоровья человека, а также иным требованиям сертификации, безопасности (санитарным нормам и правилам, государственным стандартам и т. п.), лицензирования, если такие требования предъявляются действующим законодательством Российской Федерации.

Кроме того, в техническом задании Документации установлены следующие требования к поставляемому товару:

Наименование	ГОСТ	Ед. изм. Кол-во
Сталь листовая Ст.12Х18Н10Т б=2 мм	ГОСТ 16523-97 Т	1,26
Сталь листовая Ст.12Х18Н10Т б=3 мм	ГОСТ 16523-97 Т	1,63

При этом согласно представленной Заказчиком заявки Заявителя, Заявителем, техническое предложение содержит указание на соответствие продукции ГОСТ 199203-74 и ГОСТ 5582-75.

Таким образом, довод Заявителя о неправомерном отказе Заказчиком в допуске к участию в Запросе цен не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что ГОСТ 16523-97 не используется для марки стали 12Х18Н10Т установленной в Документации.

Таким образом, Документация содержит противоречивые требования к участникам Запроса цен в части установления требований ГОСТ и требований к соответствующим маркам стали.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования в качестве обязательных требований к участникам Запроса цен ограничивает количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункту 4.1.2 Положения о закупке и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

1. В соответствии с подпунктом 6 пункта 12 Документации участникам в составе заявки на участие в Запросе цен необходимо предоставить заверенные поставщиком копии документов, подтверждающих качество товара и иных документов (сертификат качества и т. п.).

Вместе с тем, для исполнения указанного требования участнику необходимо обладать товарами на момент подачи заявки, следовательно отсутствие у участника на момент подачи заявки товаров и указанных документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса цен, поскольку указанные документы могут быть предоставлены вместе с товаром после подведения итогов закупки при его поставке, в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Таким образом, установление Заказчиком требования о предоставлении в составе заявки копий документов, подтверждающих качество товара, в качестве обязательного требования к участникам Запроса цен ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 4.1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Решением ФАС России от 30.12.2016 № 223ФЗ-825/16 в действиях Заказчика установлены нарушения пунктов 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в установлении в Документации двух начальных максимальных цен договора в зависимости от применяемой участником системы налогообложения.

Предписанием № 223ФЗ-825/16 от 30.12.2016 Документация подлежит изменению в части выявленных нарушений.

3. В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлены заявки участников Запроса цен, указанные в уведомлении, что нарушает часть 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

За непредставление или несвоевременное представление сведений (информации), а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) в антимонопольный орган предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 5 статьи 19.8 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:

•
○

- Признать жалобу ООО «Транссибметалл» от 28.12.2016 № ТСМ-264 (вх. № 194156-ЭП/16 от 28.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур при осуществлении закупки путем проведения запроса цен (извещение № 31604442748) необоснованной.
- Признать ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 5, 7 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 11.01.2017 № 223ФЗ-23/17.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.01.2017 № 223ФЗ-23/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 5 статьи 19.8, 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.