

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-342/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Вебер Комеханикс» на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной торговой площадки 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»

12.11.2015

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

при участии представителей:

АО «Уральское производственное предприятие «Вектор»: извещено надлежащим образом: не явился, АО «ЕЭТП»: <...> – доверенность от 10.09.2015 б/н, ООО «Вебер Комеханикс»: <...> - доверенность от 11.11.2015 № 20/2015-П-ВК, <...> - доверенность от 11.11.2015 № 20/2015-П-ВК,

рассмотрев жалобу ООО «Вебер Комеханикс» на действия оператора электронной торговой площадки при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку зубофрезерного полуавтомата SMS 0053F3 (или эквивалента) для АО «УПП «Вектор» в соответствии с Техническим заданием документации об электронном аукционе и условиями, указанными в проекте контракта документации об электронном аукционе (извещение № 2062100000115000125) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Вебер Комеханикс» (далее – Заявитель) от 03.11.2015 № 758/2015 (вх. от 03.11.2015 № 123924-ЭП/15) на действия оператора электронной торговой площадки АО «Единая электронная торговая площадка» (далее – Оператор электронной площадки, АО «ЕЭТП») (извещение № 2062100000115000125) (далее – Аукцион).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя), (далее - Извещение, Документация):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт) - 25.09.2015;

2) начальная (максимальная) цена контракта – 318 375 долларов США;

- 3) источник финансирования - федеральный бюджет;
- 4) на участие в Аукционе подано 3 заявки от участников закупки;
- 5) к участию в Аукционе допущено 2 участника закупки;
- 6) дата проведения Аукциона – 02.11.2015;
- 7) победителем Аукциона признано ООО «ЭкспортМаш» с предложением о цене контракта 315 191,24 долларов США.

Из жалобы следует, что Оператором электронной площадки ограничены законные права Заявителя в части доступа к информации о конкретных причинах отклонения заявки.

По мнению Заявителя, направленное Заявителю Оператором электронной площадки уведомление об отказе в допуске к участию в аукционе не содержит надлежащего обоснования решения об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Таким образом, Заявитель требует проверить обоснованность и законность действий Оператора электронной площадки, а именно: невыполнение требований части 9 статьи 67 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), а также положений федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, нарушение которых послужило основанием для принятия решения об отказе в допуске Заявителя к участию в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Оператора электронной площадки Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

Согласно информации, представленной на заседании Комиссии ФАС России, Заказчику были предоставлены бюджетные инвестиции в соответствии с Договором от 22.05.2015 № 01-09/112/296/АО об участии Российской Федерации в собственности субъекта инвестиций.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

1. Согласно части 9 статьи 67 Закона о контрактной системе в течение одного часа с момента поступления оператору электронной площадки указанного в части 6 статьи 67 Закона о контрактной системе протокола оператор электронной площадки обязан направить каждому участнику электронного аукциона, подавшему заявку на участие в нем, или участнику такого аукциона, подавшему единственную заявку на участие в нем, уведомление о решении, принятом в отношении поданных ими заявок. В случае, если аукционной комиссией принято решение об отказе в допуске к участию в таком аукционе его участника, уведомление об этом решении должно содержать обоснование его принятия, в том числе с указанием положений документации о таком аукционе, которым не соответствует данная заявка, предложений, содержащихся в данной заявке, которые не соответствуют требованиям документации о таком аукционе, а также положений федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, нарушение которых послужило основанием для принятия этого решения об отказе.

Пунктом 11.9 Регламента организации и проведения электронных аукционов в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, размещенного на сайте Оператора электронной площадки (далее – Регламент) установлено, что при заполнении карточки результатов рассмотрения заявок (либо единственной заявки) осуществляется следующий контроль вводимых данных: в случае если принято решение об отказе в допуске Участника закупки должно быть указано основание (основания) принятия такого решения по каждому члену аукционной комиссии с указанием положений документации об электронном аукционе которым не соответствует данная заявка. Содержимое данного поля включается в уведомление, направляемое в личный кабинет Участника закупки, о результате рассмотрения первой части его заявки на участие в электронном аукционе.

Согласно пункту 11.10 Регламента: «11.10 АС Оператора не позволяет пользователю Организатора закупки направлять результаты рассмотрения заявок (единственной заявки) в следующих случаях:

- не указано решение каждого члена аукционной комиссии о допуске, либо отказе в допуске Участника закупки по каждой полученной заявке;
- не указано обоснование в случае отказа в допуске;
- не прикреплен файл протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе;
- в случае отказа в допуске по первой части единственной заявки не прикреплен протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе;
- формат прикрепленного файла протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе (протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе) не соответствует требованиям настоящего Регламента;

- согласно роли и полномочиям в реквизитах ЭП лицо, направляющее результаты рассмотрения заявок (единственной заявки), не является Уполномоченным специалистом Заказчика, Организатора закупки».

На заседании Комиссии представитель Оператора электронной площадки представил уведомление об отказе в допуске к участию в Аукционе, направленное Заявителю 28.10.2015, и сообщил, что уведомление об отказе в допуске к участию в Аукционе на сайте Оператора электронной площадки, направленное участникам закупки, заполняется Заказчиком.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Оператором электронной площадки ненадлежащим образом исполнены требования части 9 статьи 67 Закона о контрактной, не нашёл своего подтверждения.

Комиссией также установлено следующее.

Согласно части 6 статьи 67 Закона о контактной системе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия оформляет протокол рассмотрения заявок на участие в таком аукционе, подписываемый всеми присутствующими на заседании аукционной комиссии ее членами не позднее даты окончания срока рассмотрения данных заявок. Указанный протокол должен содержать информацию:

1) о порядковых номерах заявок на участие в таком аукционе;

2) о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, которой присвоен соответствующий порядковый номер <...> к участию в таком аукционе и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе с обоснованием этого решения, в том числе с указанием положений документации о таком аукционе, которым не соответствует заявка на участие в нем, положений заявки на участие в таком аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией о нем;

3) о решении каждого члена аукционной комиссии в отношении каждого участника такого аукциона о допуске к участию в нем и о признании его участником или об отказе в допуске к участию в таком аукционе.

Учитывая изложенное, Заказчиком при составлении протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе при отказе в допуске к участию в Аукционе необходимо указывать обоснование решения, в том числе, с указанием положений документации об Аукционе, которым не соответствует заявка на участие в Аукционе, а также положения заявки на участие в Аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией.

Комиссия, изучив протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 28.10.2015 № 2062100000115000125 (далее - Протокол рассмотрения заявок), установила, что Протокол рассмотрения заявок не содержит ссылку на положения документации об Аукционе, которым не соответствует заявка Заявителя, которому отказано в допуске на участие в Аукционе.

Таким образом, действия Единой комиссии Заказчика по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, выразившиеся в

ненадлежащем оформлении Протокола рассмотрения заявок, нарушают пункт 2 части 6 статьи 67 Закона о контрактной системе.

2. В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке, а при проведении запроса котировок – к извещению о проведении запроса котировок, проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 и [статьей 95](#) Закона о контрактной системе.

На заседании комиссии установлено, что проект государственного контракта не содержит положения о том, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения государственного контракта.

Указанные действия Заказчика нарушают часть 2 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определен в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации,

за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила).

Следовательно, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок – к извещению о проведении запроса котировок.

Пунктом 6 Правил установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле, указанной в Правилах.

Пунктами 7.3, 7.4, 7.7, 7.8 проекта государственного контракта документации об Аукционе установлено:

«Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации по формуле в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013г. № 1063.

Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа определяется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации от 25 ноября 2013г. № 1063 и составляет 2 процента цены Контракта.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации по формуле в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013г. № 1063.

Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Размер штрафа определяется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063 и составляет 5 процентов цены Контракта».

В проекте государственного контракта Заказчиком не установлены условия об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, а именно: порядок определения размера штрафа, пени в зависимости от цены контракта, предложенной победителем Аукциона, не установлено условие, при котором начисление пени производится от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, в нарушение частей 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе Заказчиком в проекте контракта документации об Аукционе не установлены соответствующие требованиям Правил размеры штрафа за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, и размер пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом.

3. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Комиссия приходит к выводу, что инструкция, установленная в документации об Аукционе не содержит указания на конкретный раздел документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные частью 2 статьи 33 Закона о

контрактной системе, в отношении которых участникам закупки необходимо сделать предложение в своих заявках.

Таким образом, Заказчиком не установлена надлежащая инструкция по заполнению заявки на участие в Аукционе, что нарушает пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

4. Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

На заседании Комиссии установлено, что разъяснения, размещенные Заказчиком на Официальном сайте от 21.08.2015, не содержат предмета запроса о разъяснениях положений документации об Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, не разместившего надлежащим образом на Официальном сайте разъяснения о положениях документации об Аукционе, нарушают часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вебер Комеханикс» необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения частей 2, 5, 7, 8 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65, пункта 2 части 6 статьи 67 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

ПРЕДПИСАНИЕ № 223ФЗ-342/15

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

12.11.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

на основании решения от 12.11.2015 № 223ФЗ-342/15, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Вебер Комеханикс» от 03.11.2015 № 758/2015 на действия оператора электронной торговой площадки при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку зубофрезерного полуавтомата SMS 0053F3 (или эквивалента) для АО «УПП «Вектор» в соответствии с Техническим заданием документации об электронном аукционе и условиями, указанными в проекте контракта документации об электронном аукционе (извещение № 2062100000115000125), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона на право заключить контракт на поставку зубофрезерного полуавтомата SMS 0053F3 (или эквивалента) для АО «УПП «Вектор» (извещение № 2062100000115000125) (далее - Аукцион).

2. Заказчику внести в документацию о проведении Аукциона изменения с учетом решения от 12.11.2015 № 223ФЗ-342/15, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Вебер Комеханикс» на действия оператора электронной торговой площадки при проведении Аукциона.

3. Заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, дату рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе, дату проведения Аукциона, а также разместить на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, дате рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе и дате проведения Аукциона. При этом дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе должна быть назначена не ранее чем через 15 дней со дня размещения на Официальном сайте соответствующей документации об Аукционе.

4. Заказчику не позднее чем в течение трех дней со дня совершения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, разместить на Официальном сайте информацию о совершении действий, указанных в пунктах 2, 3 настоящего предписания.

5. Заказчику в срок не позднее 30.11.2015 представить в ФАС России

подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

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