

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-400/17

по результатам рассмотрения жалобы АО «НЧКЗ» 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»

10.05.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «НЧКЗ»: <...> - доверенность от 30.12.2016 № б/н,

Представители ПАО «Машиностроительный завод имени М.И. Калинина» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу АО «НЧКЗ» от 19.04.2017 № б/н (вх. от 27.04.2017 № 63912/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Машиностроительный завод им. М.И.Калинина» при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку грузоподъемного оборудования и выполнение демонтажных, монтажных, пусконаладочных работ, инструктаж работников Покупателя (извещение № ГП715188), 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 АО «НЧКЗ» (далее — Заявитель) от 19.04.2017 № б/н (вх. от 27.04.2017 № 63912/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Машиностроительный завод им. М.И.Калинина» (далее — Заказчик) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку грузоподъемного оборудования и выполнение демонтажных, монтажных, пусконаладочных работ, инструктаж работников Покупателя (извещение № ГП715188) (далее – Закрытый 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке ПАО «Машиностроительный завод им. М.И.Калинина», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Машиностроительный завод им. М.И.Калинина» на основании протокола от 11.11.2014 № 05/20 (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, 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.

Согласно представленной Заказчиком информации в ФАС России 23.03.2017 на электронной торговой площадке ЭТП ГПБ размещено извещение и документация о проведении Закрытого запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Как следует из письменных пояснений Заказчика, на участие в закупке подана 1 заявка, данная заявка признана не соответствующей требованиям Документации, в связи с чем Закрытый запрос котировок признан несостоявшимся.

Из Жалобы следует, что при проведении Закрытого запроса котировок Заказчиком нарушены положения Закона о закупке, а именно Заказчиком неправомерно выбран способ закупки.

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. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупке, а именно Заказчиком неправомерно выбран способ закупки.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичные принципы предусмотрены пунктом 3.1 Положения о закупке.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в ЕИС размещается информация о закупке, в том числе извещение 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.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заказчиком в ЕИС не размещены Извещение, Документация.

Согласно части 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в ЕИС сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации. Заказчик вправе не размещать в ЕИС сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка Заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в ЕИС сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

Согласно пункту 15 Положения о закупке осуществления закупки путем закрытых процедур применяется в случае, если:

- при закупках продукции, сведения об осуществлении которых составляют государственную тайну в соответствии с законом,
- при проведении закупок в отношении которых принято решение Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках.

Вместе с тем, Заказчиком в ФАС России не представлено сведений подтверждающих, что сведения о закупаемой продукции составляют государственную тайну, а также что в отношении данной закупки принято решение Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно не размещены в ЕИС сведения о закупке, что нарушает часть 5 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

- - - Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и

перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

2.1 В соответствии пунктом 6.5 Документации перед подписанием договора между заказчиком и победителем процедуры закупки, с которым принято решение заключить договор, могут проводиться переговоры направленные на уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в проекте договора.

Вместе с тем, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения преддоговорных переговоров, а также не установлено какие именно условия договора подлежат уточнению.

2.2. Подпунктом 11 пункта 4.1 Документации предусмотрено, что в составе заявки участнику закупки необходимо представить свидетельство СРО о допуске к организации строительных работ, а также на выполнение видов работ.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо осуществляющее строительство, вправе выполнять определённые виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства является наличие у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

2.4 Пунктом 4.1 Документации установлено, что участник закупки должен подготовить котировочную заявку, включающую, в том числе:

- Справку об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов за прошедший календарный год на основании данных налогового органа либо иной документ, подтверждающий сумму задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов или отсутствие задолженности за указанный период, подписанный и скрепленный печатью налогового органа;
- Скан-копии документов привлекаемого к выполнению работ персонала подрядчика/субподрядчика о наличии аттестации по НАКС; Аттестации по основам промышленной безопасности; Аттестации по ФНП в области промышленной безопасности «Правила безопасности сетей газораспределения и газопотребления».

Вместе с тем, требование о предоставлении в составе заявки оригиналов или нотариально заверенных копии Справки из налогового органа накладывает на участника закупки дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган, а также указанные документы не являются подтверждением ненадлежащего исполнения обязательств по договору

заключаемого по результатам закупки.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, Заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки.

Также, привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора, а представление вышеперечисленных документов напрямую зависит от воли третьих лиц.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований, положений Документации противоречит пункту 3.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат 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 АО «НЧКЗ» от 19.04.2017 № б/н (вх. от 27.04.2017 № 63912/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Машиностроительный завод им. М.И.Калинина» (далее — Заявитель) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку грузоподъемного оборудования и выполнение демонтажных, монтажных, пусконаладочных работ, инструктаж работников Покупателя (извещение № ГП715188) обоснованной.

2. Признать ПАО «Машиностроительный завод им. М.И.Калинина» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 5 статьи 4, пункт 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.05.2017 № 223ФЗ-400/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как закупка признана несостоявшейся.

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