

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-496/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТФК «Уильям Кидд» на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной 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»

07.09.2016 Москва

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

<...> ,

при участии представителей:

<...> , рассмотрев жалобу ООО «ТФК «Уильям Кидд» от 18.08.2016 № 1808ФАС/16 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом», оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку мазута топочного согласно спецификации (извещение № 31603919963), 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 «ТФК «Уильям Кидд» (далее — Заявитель) от 18.08.2016 № 1808ФАС/16 (вх. от 30.08.2016 № 128198-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом» (далее - Заказчик), оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» (далее — Оператор, ЭТП) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку мазута топочного согласно спецификации (извещение № 31603919963) (далее — Жалоба, Аукцион).

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 Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 07.02.2012 № 37) (далее – Положение о закупке).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и товаров с использованием ЭТП, имеющей адрес в сети «Интернет»: <http://www.b2b-center.ru>, регулируются Регламентом системы B2B-center, утвержденным генеральным директором АО «Центр развития экономики» <...> (далее — Регламент).

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.

25.07.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Дата и время окончания подачи заявок — 15.08.2016 в 08:00.

Согласно Извещению, Документации, Аукцион осуществляется Заказчиком с использованием функционала единой информационной системы и на сайте Оператора ЭТП <http://b2b-center.ru/>.

В соответствии с протоколом заседания аукционной комиссии от 31.08.2016 № 984 на участие в Аукционе подано 7 заявок, допущено на участие в Аукционе 6 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Оператор не обеспечил надежность функционирования программных и технических средств, используемых при проведении Аукциона, в результате чего Заявитель не смог подать заявку на участие в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Оператора, 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 заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия

их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Пунктом 15.8 Положения о закупке установлен порядок проведения Аукциона.

Согласно пункту 15.8.3 Положения о закупке Оператор ЭТП обязан обеспечить непрерывность проведения Аукциона, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для проведения Аукциона, равный доступ участников к участию в нем, а также выполнение предусмотренного подраздела 15.8 порядка на протяжении всего срока проведения Аукциона.

Пунктом 14 Документации установлено, что «закупка проводится на электронной торговой площадке (ЭТП) B2b-Center в сети «Интернет» по адресу: www.b2b-center.ru в порядке, установленном регламентом данной ЭТП в соответствии с условиями и требованиями закупочной документации».

В соответствии с пунктом 2.5 Регламента система функционирует в режиме круглосуточной непрерывной работы в течение семи дней в неделю, за исключением времени проведения регламентных и профилактических работ.

Представитель Оператора согласился, что при подаче Заявителем заявки на участие в Аукционе с 13.08.2016 по 15.08.2016 произошел технический сбой на ЭТП.

Таким образом, Оператором не обеспечена техническая возможность функционирования программных и технических средств сайта Оператора, в результате чего Заявитель не смог подать заявку на участие в Аукционе.

Исходя из системного толкования Закона о закупках, в том числе, статей 3,4 Закона о закупках, ответственность за нарушение порядка проведения закупки товаров, работ, услуг несет Заказчик.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в нарушении установленного Положением о закупке порядка проведения Аукциона, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках, что повлекло нарушение прав Заявителя.

2. В соответствии с пунктом 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 установлен пунктом 1 «б» Положения о закупке. Пунктом 17 Документации установлено, что привлечение субподрядчиков/соисполнителей (юридических или физических лиц, выполняющих/оказывающих часть работ/услуг по договору): не допускается.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации требование

об отсутствие возможности привлечения субподрядчиков ограничивает круг участников Аукциона, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть указаны сведения о форме, порядке, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Пунктом 2 части 2 Документации установлено, что «любое заинтересованное лицо вправе направить организатору запрос о разъяснении положений документации через ЭТП, не позднее 5 (пяти) рабочих дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе.

При поступлении запроса в срок, указанный в пункте 2.1 Документации организатор размещает на официальном сайте и на ЭТП соответствующий ответ с указанием предмета запроса, без ссылки на участника Аукциона, от которого поступил запрос: в течение 1 (одного) рабочего дня со дня поступления запроса, либо в течение 1 (одного) рабочего дня, следующего за днем получения ответа от заказчика, если ответ на указанный запрос требует ответа Заказчика, не являющегося организатором.

Если организатор не успел разместить ответ на запрос за 5 (пять) рабочих дней до истечения срока подачи заявок на участие в аукционе, то организатор переносит окончательный срок подачи заявок на участие в аукционе на количество дней задержки, чтобы с даты размещения таких разъяснений срок подачи заявок на участие в аукционе составлял не менее чем 5 (пять) рабочих дней».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Аукциона разъяснений положений Документации, нарушают 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТФК «Уильям Кидд» от 18.08.2016 № 1808ФАС/16 на действия (бездействие) заказчика АО «Концерн Росэнергоатом», оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку мазута топочного согласно спецификации (извещение № 31603919963) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «Концерн Росэнергоатом» нарушения части 1 статьи 2, пункта 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 07.09.2016 № 223ФЗ-496/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Выдать АО «Концерн Росэнергоатом» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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