

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-48/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СмесРез»
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

29.01.2018 Москва

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

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «СмесРез» от 22.01.2018 № 04/2018 на действия (бездействие) заказчика АО «НПП «Квант» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку прессов гидравлических (извещение № 2073000000517000006) 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 «СмесРез» (двлкк - Заявитель) от 22.01.2018 № 04/2018 (вх. 9037/18 от 22.01.2018 на действия (бездействие) заказчика АО «НПП «Квант» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку прессов гидравлических (извещение № 2073000000517000006) (далее — Аукцион, Жалоба).

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 настоящего Федерального закона, 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.

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

- 1) извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 22.12.2017;
- 2) начальная (максимальная) цена контракта – 44 219 174 рубля;
- 3) дата окончания подачи первых частей заявок — 09.01.2018;
- 4) дата проведения Аукциона – 15.01.2018.

Согласно Извещению закупка осуществляется за счет бюджетных инвестиций.

Как следует из Жалобы, при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя ввиду неправомерного отказа в допуске к участию в Аукционе заявке Заявителя, на основании отсутствия в такой заявке конкретных показателей товара требование к которым установлено в Техническом задании Документации.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя ввиду неправомерного отказа в допуске к участию в Аукционе заявке Заявителя, на основании отсутствия в такой заявке конкретных показателей товара требование к которым установлено в Техническом задании Документации.

В соответствии с частью 1 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации; 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

В силу части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 12.01.2018 №2073000000517000006 участнику закупки с порядковым

номером «3» (Заявителю) отказано в допуске к участию в Аукционе по следующим основаниям: «В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, пунктом 3.1.2 Части I. «Общие условия проведения аукциона» и пунктом 16 Информационной карты аукциона, а именно: информация, предоставленная участником закупки в первой части заявки на участие в Аукционе не содержит конкретных показателей применяемого при выполнении работ товара, соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе, а именно: по позиции пункт 1 «Гидравлический пресс-1 шт.» отсутствуют параметры «Допуск плоскостности плит не должен превышать 0,6мм/м», «Допуск параллельности плит не должен превышать 0,1 мм/м», «Лицензия на программное обеспечение или документ, ее заменяющий».

В Техническом задании Документации, установлены технические характеристики закупаемого оборудования, в том числе по позиции «Гидравлический пресс» установлены технические показатели, в том числе: «Допуск плоскостности плит не должен превышать 0,06мм/м», «Допуск параллельности плит не должен превышать 0,01мм/м».

Вместе тем, участник закупки в первой части заявки на участие в Аукционе по позиции «Гидравлический пресс» указал следующие технические показатели: «Плоскостность плит 0,06мм/м; Параллельность плит 0,01мм/м».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что показатели «Плоскостность плит; Параллельность плит» и «Допуск плоскостности плит, Допуск параллельности плит» не являются взаимозаменяемыми, при этом наименование показателей «Допуск плоскостности плит», «Допуск параллельности плит» установлены ГОСТ 24642-81 «Основные нормы взаимозаменяемости, Допуски формы и расположения поверхности. Основные термины и определения». Вместе с тем, указанные участникам закупки показатели являются терминологией конкретного производителя и не соответствуют терминологии вышеуказанного нормативного документа, а также требованиям Заказчика, установленным в Документации к характеристикам товара.

Учитывая изложенное, а также то обстоятельство, что Заявитель обратное не доказал, довод Заявителя признать обоснованным не представляется возможным.

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

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.

Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к аукционной документации должен быть приложен проект государственного контракта, который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

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.

Согласно части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая 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).

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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, о внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Правила).

Пунктом 10 Правил установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, в размере 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).

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, неустойка (штраф, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к Документации.

Изучив проект контракта Документацию, Комиссия ФАС России установила, что в проекте контракта Документации не установлен размер пени в случае просрочки исполнения Заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом в соответствии с требованиями частей 5, 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 5, 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Вместе с тем, пунктом 1.6.1 Документации установлено, что в Аукционе может принять участие любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что руководствовались положениями Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее — Закон о гособоронзаказе) при установлении вышеуказанного требования.

Вместе с тем, на заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика не представили документов, подтверждающих, что Заказчик является государственным заказчиком государственного оборонного заказа.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России, приходит к выводу, что Заказчик не является государственным заказчиком, в связи с чем требования, установленные Законом о гособоронзаказе, не распространяются на закупочные процедуры Заказчика.

Таким образом, Заказчиком необоснованно ограничено число участников закупки путем установления в Документации требования об участии в Аукционе исключительно юридических лиц, что нарушает часть 2 статьи 8 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки, так как все участники закупки являются юридическими лицами.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу жалобу ООО «СмесРез» от 22.01.2018 № 04/2018 на действия (бездействие) заказчика АО «НПП «Квант» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку прессов гидравлических (извещение № 2073000000517000006) необоснованной.

- - - Признать АО «НПП «Квант» нарушившим часть 2 статьи 8, части 5,7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
 - Выдать АО «НПП «Квант» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

ДНЯ ЕГО ВЫНЕСЕНИЯ.