РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-562/16

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Позитив» 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»

06.10.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ЗАО «Позитив»: <...> - доверенность от 04.10.2016 № 65,

АО «Центр развития экономики»: <...> - доверенность от 01.07.2016 № 30-07/2016, <...> - доверенность от 03.10.2016 № 50/10-2016,

АО «ФЦНИВТ» СНПО «ЭЛЕРОН»: <...> - доверенность от 05.10.2016 № 200-Юр/14891,

рассмотрев жалобу ЗАО «Позитив» от 16.09.2016 № 100-160916-2 на действия (бездействие) заказчика АО «ФЦНИВТ» СНПО «ЭЛЕРОН», оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку источников бесперебойного питания (извещение № 31604065485), 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 ЗАО «Позитив» (далее — Заявитель) от 16.09.2016 № 100-160916-2 (вх. от 30.09.2016 № 143072/16) на действия (бездействие) заказчика АО «ФЦНИВТ» СНПО «ЭЛЕРОН» (далее - Заказчик), оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» (далее — Оператор, ЭТП) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку источников бесперебойного питания (извещение № 31604065485) (далее — Жалоба, Запрос цен).

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», утвержденным 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 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» А.В. Дегтяревым (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.

05.09.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

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

Из Жалобы следует, что Заявитель не смог принять участие в Запросе цен по вине Оператора, а именно Оператор отказал Заявителю в прохождении аккредитации на ЭТП, так как Заявитель не является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, 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 заказчики 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.

Пунктом 20 Положения «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 (далее - Положение) установлено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения в извещении о закупке и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 2 Документации установлено, что Запрос цен осуществляется в соответствии с подпунктом б) пункта 4 Положения.

Таким образом, требование о принадлежности участников к субъектам малого и среднего предпринмательства устанавливается Заказчиком в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения при проведении конкретной закупки.

Согласно Приложению № 16 Положения о закупке для участия в процедуре закупки участник должен быть зарегистрированным на ЭТП, в том числе, получить аккредитацию участника ЭТП в соответствии с правилами, условиями и порядком регистрации, аккредитации, установленными ЭТП.

Подпунтом «е» пункта 2.4 Приложения № 16 Положения о закупке установлено, что «для прохождения регистрации поставщик представляет Оператору ЭТП с помощью программных и технических средств ЭТП следующие сведения и документы (в форме электронных документов, для поставщиков, являющихся резидентами РФ – в форме электронных документов, подписанных ЭП поставщика): декларацию о соответствии поставщика критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (форма утверждена постановлением Правительства Российской Федерации).

Учитывая изложенное, Положение о закупке противоречит законодательству Российской Федерации, поскольку Заказчик не вправе требовать от участников декларацию о соответствии поставщика критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства на момент аккредитации на ЭТП.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Положение о закупке требования о подтверждении о соответствии участников отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства на момент аккредитации на ЭТП, 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. 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.

Пунтком 2 части 2 Документации установлено, что «любое заинтересованное лицо вправе направить организатору запрос о разъяснении положений документации через ЭТП не позднее 2 (двух) рабочих дней до дня окончания срока подачи заявок

на участие в Запросе цен.

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 закупки, 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 являющего организатором.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса цен 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 ЗАО «Позитив» от 16.09.2016 № 100-160916-2 на действия (бездействие) заказчика АО «ФЦНИВТ» СНПО «ЭЛЕРОН», оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку источников бесперебойного питания (извещение № 31604065485) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «ФЦНИВТ» СНПО «ЭЛЕРОН» 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 06.10.2016 № 223ФЗ-562/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Выдать АО «ФЦНИВТ» СНПО «ЭЛЕРОН» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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