

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Бриз» (вх. № 017436)

« 24 » декабря 2018 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Хаснуллин Н.А., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Раев М.А., специалист-эксперт отдела контроля в сфере строительства;

Пестерников В.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,
в присутствии представителя: АО «Пермский завод «Машиностроитель» - <...> (по доверенности), в отсутствие представителей ООО «Бриз» (должным образом уведомлен),

рассмотрев жалобу ООО «Бриз» (ИНН: 1659188765) (далее – заявитель) (вх. № 017436) на действия АО Пермский завод «Машиностроитель» (ИНН: 5906075029) (далее – заказчик) при организации и проведении открытого запроса ценовых котировок в электронной форме на поставку термоаналитического комплекса для проведения исследований методами динамического механического анализа, дифференциальной сканирующей калориметрии, термогравиметрии в комплекте с выполнением в отношении него следующих работ: шефмонтажных, пусконаладочных, обучение персонала Заказчика (извещение № 31807268082, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет»)

УСТАНОВИЛА:

13.12.2018 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба Заявителя, в которой указано, на установление Заказчиком обеспечения исполнения договора в размере 50% от начальной (максимальной) цены договора, нарушающее Положение о закупках и Конкурсную документацию, а также приводящее к ограничению конкуренции.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные пояснения, указывает на отсутствие каких-либо нарушений действующего Законодательства при проведении спорной закупки, просит признать жалобу необоснованной.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1, п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг обществами установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (п. 1 ч. 2 ст. 1) (далее – Закон о закупках).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства. Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии со ст. 2, ч. 1 ст. 4 Закона о закупках, при проведении закупок заказчик – хозяйственное общество обязано руководствоваться, в том числе, утверждённым наблюдательным советом общества и размещённым в единой информационной системе не позднее пятнадцати дней со дня утверждения положением о закупке, в котором должны содержаться 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 ч. 2 ст. 4 Закона о закупках установлено, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации (Постановление Правительства РФ от 17.09.2012 г. № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Правила формирования плана закупки товаров)).

Размещение плана закупки, информации о внесении в него изменений на официальном сайте осуществляется в течение 10 календарных дней с даты утверждения плана или внесения в него изменений. Размещение плана закупки на

официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года. План закупки считается размещенным на официальном сайте надлежащим образом после размещения в соответствии с пунктом 4 настоящего Положения в общедоступной части официального сайта структурированного вида плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утверждённого Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908).

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и Положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (ч. 5 ст. 3 Закона о закупках).

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (ч. 12 ст. 4 Закона о закупках).

2. При проведении рассматриваемого открытого запроса ценовых котировок в электронной форме, Заказчик руководствовался Положением о закупках АО «Пермский завод «Машиностроитель» (от 20.09.2018 г.) (далее – Положение); Документацией о проведении открытого запроса ценовых котировок в электронной форме (далее – Закупочная документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 07.12.2018 г., дата окончания приема заявок и подведения итогов - 17.12.2018 г.

При осуществлении закупки Заказчик обязан руководствоваться требованиями Закона о закупках, Положения о закупках заказчика, а также иными нормативно-правовыми актами, регулирующими закупочную деятельность.

Из анализа положений документации о закупке, письменных доводов сторон, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы заявителя необоснованной.

Согласно п. 7 ст. 24 Положения условия договора, подписываемого по результатам любых видов процедур закупки, могут предусматривать требования о предоставлении победителем процедуры закупки, до подписания договора, обеспечения исполнения договора в соответствии с нормами ст. 30 настоящего Положения.

В соответствии с п. 2 ст. 30 Положения размер обеспечения исполнения договора по процедуре закупки составляет от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении процедуры закупки, но не менее размера аванса.

Начальная (максимальная) цена договора, согласно Извещению о проведении закупки № 31807268082, составляет 44 800 000.00 руб. 00 копеек.

Техническое задание является неотъемлемой частью Конкурсной документации. Пунктом 12 Технического задания установлено, что обеспечение исполнения договора составляет 50 (Пятьдесят) % от начальной (максимальной) цены договора, указанной в Извещении о проведении процедуры

закупки, что составляет 22 400 000 руб. 00 копеек.

Также, пунктом 10.1 Проекта договора предусмотрены аналогичные условия об обеспечении исполнения договора: обеспечение составляет 50 (пятьдесят) % от начальной (максимальной) цены договора, указанной в Извещении о проведении процедуры закупки.

Комиссией Пермского УФАС установлено, что 50 (пятьдесят) % от 44 800 000.00 руб. 00 копеек (начальной (максимальной) цены договора) составляет 22 400 000 руб. 00 копеек., что соответствует требованиям как Положения о закупке, так и Конкурсной документации.

В части довода об отсутствии в Договоре положения о возможности Поставщика уменьшить размер обеспечения контракта, отказавшись от авансового платежа, Комиссия Пермского УФАС России отмечает следующее.

Комиссия антимонопольного органа рассматривает доводы жалобы на действия (бездействия) организатора торгов при организации и проведении торгов, предусмотренные статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, однако вышеуказанные доводы Заявителя, направленные на переоценку условий выполнения договора, являются предметом гражданско-правового спора, что в свою очередь, согласно настоящей статье, не может рассматриваться Комиссией Пермского УФАС России.

Тем не менее, Комиссия Пермского УФАС России обращает внимание, что разд. 10 «Обеспечения исполнения договора» Проекта договора содержит условия о

предоставлении, возврата и зачета обеспечения.

В части довода о нарушении Заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, Комиссия антимонопольного органа сообщает следующее.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупки обязан руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно Обзору судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу, что требование Заказчика о предоставлении обеспечения исполнения договора в размере 50 (пятьдесят) % от начальной (максимальной) цены договора направлено на гарантию добросовестного поведения исполнителя по договору, не является чрезмерным и не ограничивает конкуренцию.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Бриз» (ИНН: 1659188765) (вх. № 017436) на действия АО Пермский завод «Машиностроитель» (ИНН: 5906075029) при организации и проведении открытого запроса ценовых котировок в электронной форме на поставку термоаналитического комплекса для проведения исследований методами динамического механического анализа, дифференциальной сканирующей калориметрии, термогравиметрии в комплекте с выполнением в отношении него следующих работ: шефмонтажных, пусконаладочных, обучение персонала Заказчика (извещение № 31807268082, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет»), **необоснованной**;
2. Предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

