

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-643/16

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Позитив» 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»

15.11.2016 Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ЗАО «Позитив» от 03.11.2016 № 100-161103-1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора поставки аккумуляторов и оборудования электропитания для нужд филиалов ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Сибири, Забайкальское ПМЭС (извещение № 31604035335) 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 03.11.2016 № 100-161103-1 (вх. 163604-ЭП/16 от 07.11.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора поставки аккумуляторов и оборудования электропитания для нужд филиалов ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Сибири, Забайкальское ПМЭС (извещение № 31604035335) (далее - Запрос цен, 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 товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета

директоров ПАО «ФСК ЕЭС» № № 342 от 10.10.2016 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (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 и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

26.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителю.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса цен действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положении о закупках и Документации.

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.

- - - Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителю.

В соответствии с протоколами № 6/32547-л3 от 08.11.2016, № 6/32547-л3 от 02.11.2016 заочного заседания закупочной комиссии по подведению итогов открытого запроса цен заявка Заявителя по Лотам № 1, 2, 3, 4 признана несоответствующей требованиям Документации и отклонены от дальнейшего рассмотрения по комплексу замечаний, в том числе:

- представленная участником декларация о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства не соответствует форме 6 части III Тома 1 «Общая и коммерческая части» Документации по открытому запросу цен, в связи с чем не представляется возможным сделать вывод о принадлежности участника к субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии Федеральным законом от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»;
- участник отсутствует в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте ФНС РФ (<https://rmsp.nalog.ru/search.html>), что не соответствует пункту 9 Тома 1 Документации.

Согласно требованиям Документации данная закупка проводится в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление).

Для подтверждения, что участник относится к субъектам малого и среднего предпринимательства (далее — СМП) участнику необходимо представить выписку в форме электронного документа из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте ФНС РФ (<https://rmsp.nalog.ru/search.html>), содержащую информацию о таком участнике закупки.

В случае, если участник является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом, в состав заявки необходимо включить декларацию о соответствии участника критериям отнесения к СМП (форма 6).

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы, в том числе заявку Заявителя в которой отсутствует выписка из единого реестра СМП, что не соответствует требованиям установленным, пунктом 10 Документации. Заявка содержит декларацию о принадлежности к СМП, при этом указанная декларация не соответствует требованиям установленным Постановлением. Более того, Заявитель не является вновь созданным юридическим лицом.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя от участия в Запросе цен правомерно, поскольку заявка Заявителя не соответствуют требованиям, установленным в Документации.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

1. 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 предусмотрен подпунктом 5 статьи 1.3 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 6.1 Документации в составе заявки необходимо представить справку об опыте выполнения аналогичных поставок и общей сумме договоров по установленной в Документации форме ([Форма 4](#)).

Вместе с тем, учитывая природу договора поставки, отсутствие у данного поставщика фактов поставки товаров по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам Запроса цен.

Кроме того, поставщик может не являться производителем товара, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Установление в Документации указанного требования ограничивает количество возможных участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного к участникам Запроса цен противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса цен, так как по данным основаниям заявки не отклонялись.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ЗАО «Позитив» от 03.11.2016 № 100-161103-1 (вх. 163604-ЭП/16 от 07.11.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора поставки аккумуляторов и оборудования электропитания для нужд филиалов ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Сибири, Забайкальское ПМЭС (извещение № 31604035335) необоснованной.
 - Признать ПАО «ФСК-ЕЭС» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное к исполнению предписание не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса цен.

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