

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-404/16

по результатам рассмотрения жалобы АО «МЭЦ» 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»

09.08.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях»: <...> - доверенность от 26.02.2015 № 1Д-335;

АО «ЕЭТП»: Родина З.С. - доверенность от 10.09.2015 № б/н;

представители АО «МЭЦ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу АО «МЭЦ» от б/д № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях», оператора электронной площадки АО «ЕЭТП» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку паспортов безопасности опасных объектов Ростовской АЭС (извещение № 31603730943) 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 АО «МЭЦ» (далее — Заявитель) от б/д № б/н (вх. от 01.08.2016 № 112966-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» (далее - Заказчик), оператора электронной площадки АО «ЕЭТП» (далее - Оператор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку паспортов безопасности опасных объектов Ростовской АЭС (извещение № 31603730943) (далее – Запрос предложений, 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.

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 ЭТП закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: <https://www.roseltorg.ru/>, регулируются Регламентом процесса размещения заказов и предложений с использованием специализированной электронной торговой площадки «Коммерческие закупки» ОАО «Единая электронная торговая площадка, утвержденным генеральным директором <...> (далее – Регламент).

Согласно Извещению, Запрос предложений осуществляется Заказчиком с использованием функционала единой информационной системы и на сайте Оператора электронной площадки <http://etp/roseltorg.ru>.

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.

01.06.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Оператором не установлен порядок проведения переторжки, что не соответствует требованиям Документации, согласно которому коммерческие предложения участников не должны включать НДС, в связи с чем в период переторжки Заявитель не смог установить, что цены предлагаемые другими участниками включают НДС.

Оператор, Заказчик с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Оператор, Заказчик действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Регламентом.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей

Заказчика, Оператора, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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.

Согласно части 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 19.10.1 Положения о закупке установлено, что переторжка (если предусмотрена в Документации по Запросу предложений) проводится в порядке, указанном в пункте 14.10 Положения о закупке.

Согласно пункту 17 Извещения Документации предусмотрена возможность проведения процедуры переторжки по снижению первоначально указанной в заявке на участие в закупке цены.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии по Запросу предложений от 06.07.2016 № 160601/0610/310/3 на участие в Запросе предложений подано 6 заявок, допущено к участию в Запросе предложений 5 заявок. Вместе с тем, Заказчиком принято решение провести процедуру переторжки в режиме реального времени на ЭТП с допущенными участниками Запроса предложений.

Пунктом 9 Извещения Документации установлено, что в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений используются цены предложений участников без учета НДС. Предложение участника о цене договора без учета НДС не должно превышать начальную (максимальную) цену договора без НДС.

Аналогичное требование установлено в подпункте «а» пункта 12.7.11 Положения о закупке.

Пунктом 13.15, 13.16 Регламента установлено, что если до окончания переторжки остается менее 20 (двадцати) минут и в этот период поступает ценовое предложение, то переторжка продлевается на 20 (двадцать) минут с момента подачи такого предложения. Если в течение 20 (двадцати) минут с момента продления процедуры переторжки ни одного предложения о более низкой цене договора не поступило, процедура переторжки автоматически, при помощи программных и технических средств ЭТП, обеспечивающих ее проведение, завершается.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что участник Запроса предложений при проведении переторжки формирует свое ценовое предложение с учетом ценовых предложений, поданных другими участниками Запроса предложений.

Из представленного на заседании Комиссии ФАС России графического

изображения персонального компьютера Заявителя следует, что по результатам проведения переторжки Заявителем предложена лучшая цена в размере 224 000 рублей.

Вместе с тем, в соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на оценочной стадии и подведению итогов по Запросу предложений от 19.07.2016 № 88-64/Э-215 лучшее предложение с ценой 249 500 (в том числе НДС) предложил ООО «ТЭК».

Представитель Заказчика пояснил, что ценовые предложения других участников переторжки поданы с НДС, в связи с чем при рассмотрении ценовых предложений данных участников Заказчиком произведен налоговый вычет НДС, в связи с чем ценовое предложение ООО «ТЭК» является лучшим.

Изучив Документацию Комиссия ФАС России пришла к выводу, что Заказчиком не установлен надлежащий порядок проведения переторжки, а именно, не предусмотрено, каким образом должны подаваться ценовые предложения, предлагаемые участниками в рамках переторжки, с НДС или без НДС, тем самым Заказчик создает неравные условия на участие в переторжке, вследствие чего права и законные интересы Заявителя нарушены.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что проведение переторжки должно осуществляться на равных условиях для всех участников Запроса предложений.

Учитывая изложенное, действия Заказчика выразившиеся в неустановлении порядка проведения переторжки в Документации, нарушают принцип равноправия участников, ограничивая возможность подать лучшее ценовое предложение и получить максимальное количество баллов по результатам закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту б) пункта 1 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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 предусмотрен подпунктом б) пункта 1 Положения о закупке.

Согласно части 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

- - Согласно подпункту 1.5) пункта 2.1.1 «Требования к участникам закупки» части 1 тома 1 Документации одним из требований к участнику Запроса предложений является отсутствие сведений об участнике в реестре

недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом».

Требование Заказчика об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков Госкорпорации «Росатом» и организаций Госкорпорации «Росатом» не основано на положениях Закона о закупках и ограничивает количество потенциальных участников Запроса предложений.

Кроме того, пунктом 12 Извещения Документации установлено, что «привлечение соисполнителей (юридических или физических лиц, оказывающих часть услуг по договору): не допускается», что ограничивает круг участников Запроса предложений.

Также указанные требования являются обязательными и влияют на допуск участников Запроса предложений, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту б) пункта 1 Положения о закупке и нарушают требования 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.

Согласно пункту 2.2 части 2 тома 2 Документации при поступлении запроса в срок, указанный в пункте 2.1 Документации, «организатор закупки в течение 3 (трех) рабочих дней (для запроса предложений, запроса цен - в течение 1 (одного) рабочего дня) со дня поступления запроса, размещает на официальном сайте и на ЭТП соответствующий ответ с указанием предмета запроса, без ссылки на участника закупки, от которого поступил запрос. Если ответ на указанный запрос требует ответа заказчика, не являющегося организатором, то такой ответ размещается в течение 1 (одного) рабочего дня, следующего за днем получения ответа от заказчика. Если организатор закупки не успел разместить ответ на запрос: - за 2 (два) рабочих дня до истечения срока подачи заявок на участие в закупке, то организатор закупки переносит окончательный срок подачи заявок на участие в закупке на количество дней задержки, чтобы срок подачи заявок на участие в закупке составлял: - не менее чем 2 (два) рабочих дня».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Запроса предложений 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.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса предложений, поскольку в связи с несоответствием указанным требованиям заявки участников Запроса предложений не отклонялись.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «МЭЦ» от б/д № б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях», оператора электронной площадки АО «ЕЭТП» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку паспортов безопасности опасных объектов Ростовской АЭС (извещение № 31603730943) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» 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 09.08.2016 № 223ФЗ-404/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

- - - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных с учетом принятого решения от 09.08.2016 № 223ФЗ-404/16 нарушений.