

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1033/18

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Русек» 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»

27.12.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

представители ЗАО «Русек» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ЗАО «Русек» от 17.12.2018 № 225-12/2018 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России», оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж оборудования для создания СКУД и подсистем видео мониторинга, для контроля производственных процессов на объекте УФПС г. Москвы - филиала ФГУП «Почта России» Московский региональный ЛЦ «Внуково» (извещение № 31807226815), в соответствии со ст. 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 «Русек» (далее — Заявитель) от 17.12.2018 № 225-12/2018 (вх. 214220-ЭП/18 от 24.12.2018) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» (далее — Заказчик), оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж оборудования для создания СКУД и подсистем видео мониторинга, для контроля производственных процессов на объекте УФПС г. Москвы - филиала ФГУП «Почта России» Московский региональный ЛЦ «Внуково» (извещение № 31807226815) (далее – Аукцион, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России», утвержденным приказом ФГУП «Почта России» от 21 августа 2015 г. № 404-п (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, 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 статьи 4 Закона о закупках.

•

○

- Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 29.11.2018;

- Дата окончания подачи заявок — 17.12.2018;
- Дата рассмотрения первых частей заявок — 21.12.2018;
- Дата рассмотрения вторых частей заявок — 29.12.2018;
- На участие в Аукционе подано 4 заявки, допущены по первым частям 4 заявки.

Согласно Документации, заявки подаются через автоматизированную систему Оператора ЭТП по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://utp.sberbank-ast.ru>.

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием ЭТП, имеющей адрес в сети «Интернет»: <http://utp.sberbank-ast.ru>, регулируются Регламентом работы торговой секции «Закупки по 223-ФЗ» универсальной торговой платформы «Сбербанк-АСТ», утвержденным генеральным директором ЗАО «Сбербанк-АСТ» Н.Ю. Андреевым от 22.05.2015.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком, Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Оператор не обеспечил надежность функционирования программных и технических средств, используемых при проведении Аукциона, в результате чего у Заявителя 17.12.2018 отсутствовала возможность подачи очередного предложения;
 - Заказчиком в Документации установлены противоречивые сведения о способе обеспечения заявки на участие в Аукционе.

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

- - - Согласно доводу Жалобы, Оператор не обеспечил надежность функционирования программных и технических средств, используемых при проведении Аукциона, в результате чего у Заявителя 17.12.2018 отсутствовала возможность подачи очередного предложения.

В соответствии с пунктом 1.12 Информационной карты Документации участниками Аукциона являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 13 статьи 3.4 Закона о закупках при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства денежные средства, предназначенные для обеспечения заявки на участие в такой закупке, вносятся участником такой закупки на специальный счет, открытый им в банке, включенном в перечень, определенный Правительством Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Специальный банковский счет).

Пунктом 12 части 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней. За нарушение указанных требований оператор электронной площадки несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Из Жалобы следует, что Заявителю отказано Оператором в приеме заявки на участие в Аукционе, в связи с тем, что на лицевом счете Заявителя, открытом на площадке Оператора, отсутствовали денежные средства для обеспечения заявки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора подтвердил отсутствие возможности у Заявителя подать заявку на участие в Аукционе в связи с отсутствием на лицевом счете достаточного количества денежных средств. При этом представитель оператора сообщил, что Заказчиком при размещении Извещения и Документации ЕИС неверно выбран тип процедуры «Аукцион», при проведении которого обеспечение заявок размещается на лицевых счетах, открытых на площадке Оператора. Для проведения аукциона только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, Заказчику необходимо было выбрать тип процедуры - «Аукцион в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства».

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил материалы и сообщил, что при размещении сведений о проводимых закупках, Заказчик руководствовался документом «Инструкция организатора по работе в торговой секции «Закупки ФГУП «Почта России» (далее — Инструкция Организатора), размещенным на сайте Оператора.

Комиссией ФАС России, ознакомившись с Инструкцией Организатора, размещенной на сайте Оператора, установлено, что Оператором не предусмотрена возможность выбора типа процедуры «Аукцион в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора сообщил, что на сайте Оператора размещена не актуальная версия Инструкции Организатора.

Учитывая изложенное, Оператором не обеспечена техническая возможность функционирования программных и технических средств сайта электронной площадки Оператора, что повлекло к невозможности участия Заявителя в Аукционе.

Таким образом, действия Оператора, не обеспечившего надежность функционирования технических средств при проведении Аукциона, нарушают требования части 12 статьи 3.3 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлены противоречивые сведения о способе обеспечения заявки на участие в Аукционе.

Пунктом 6.1.1 Информационной карты Документации установлен порядок внесения обеспечения, в том числе путем перечисления денежных средств, внесенных на Специальный банковский счет. Аналогичный порядок внесения обеспечения заявки установлен в пункте 5.1.8 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что установленный в Документации порядок внесения обеспечения заявок установлен в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в нарушении Заказчиком порядка проведения Аукциона, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Часть 18 статьи 3.2 Закона о закупках определяет, что выигравшим торги на Аукционе признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным Документацией, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения НМЦ договора, указанной в Извещении, на установленную в Документации величину (далее - Шаг аукциона).

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о НМЦ договора и порядок формирования цены договора (с учетом или

без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в Документации о закупке НМЦ договора Заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом наличие или отсутствие в установленной цене суммы НДС.

В соответствии с пунктом 9.1.20 Документации в случае если участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации не признается плательщиком НДС или освобожден от уплаты НДС, то договор с таким участником закупки заключается по предложенной им цене, сниженной на сумму НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что при проведении Аукциона победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

При этом, Заказчик не имеет правовых оснований производить какие – либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

Вместе с тем, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего неправомерные условия снижения цены победителя закупки, ограничивают количество участников закупки нарушают требования части 29 статьи 3.4 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «РусСек» (ИНН: 7719547596, ОГРН: 1057746440553) от 17.12.2018 № 225-12/2018 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России»

(ИНН: 7724261610, ОГРН: 1037724007276), оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» (ИНН: 7707308480; ОГРН: 1027707000441) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж оборудования для создания СКУД и подсистем видео мониторинга, для контроля производственных процессов на объекте УФС г. Москвы - филиала ФГУП «Почта России» Московский региональный ЛЦ «Внуково» (извещение № 31807226815) обоснованной в части непредставления Оператором возможности подачи заявки на участие в Аукционе.

2. Признать в действиях ФГУП «Почта России» нарушения части 29 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Признать в действиях ЗАО «Сбербанк-АСТ» нарушения части 12 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4. Выдать ФГУП «Почта России», ЗАО «Сбербанк-АСТ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 27.12.2018 № 223ФЗ-1025/18.

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