

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-539/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО НПФ «Электронтехника» 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»

13.06.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ФГУП «Комбинат «Электрохимприбор»: <...> - доверенность от 09.06.2017 № 040-13/171с, <...> - доверенность от 09.06.2017 № 040-13/170с, <...> - доверенность от 09.06.2017 №040-13/169с,

ООО НПФ «Электронтехника»: <...> - доверенность от 10.06.2017 б/н,

рассмотрев жалобу ООО НПФ «Электронтехника» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Комбинат «Электрохимприбор» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку линии термической обработки материалов (извещение № 31705040013) 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 ООО НПФ «Электронтехника» (далее - Заявитель) от б/д б/н (вх. 84693-ЭП/17 от 02.06.2017) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Комбинат «Электрохимприбор» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку линии термической обработки материалов (извещение № 31705040013) (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.

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 Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 04.04.2017 № 93 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

21.04.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении лицензий на осуществление деятельности по изготовлению оборудования по предмету Конкурса.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

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 «б» пункта 1 Положения о закупке.

Разделом 15 Томе 2 «Технической части» Документации установлено требование к поставщику оборудования о представлении документов, выданных производителю такого оборудования, а именно:

- лицензии на осуществление деятельности по изготовлению оборудования предназначенного для обработки (в том числе термической) материалов, устройств и технических средств обращения с радиоактивными материалами, используемыми в оборонных целях;

- лицензии, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, дающие право на изготовление оборудования по предмету закупка.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что вышеуказанное требование о представлении лицензий на стадии исполнения договора установлено в соответствии с пунктом 6 Постановления Правительства Российской Федерации от 20.06.2000 № 471 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по использованию радиоактивных материалов при проведении работ по использованию атомной энергии в оборонных целях» (далее - Постановление).

Пунктом 6 Постановления установлено, что осуществление деятельности по использованию радиоактивных материалов при проведении работ по использованию атомной энергии в оборонных целях без лицензии не допускается.

Вместе с тем, учитывая назначение оборудования по предмету Конкурса, Комиссии ФАС России не представляется возможным установить, что требования Постановления распространяются, в том числе на осуществление деятельности по изготовлению оборудования предназначенного для обработки (в том числе термической) материалов, устройств и технических средств обращения с радиоактивными материалами, используемыми в оборонных целях.

Кроме того, Представителем Заказчика не представлено иных доказательств, ссылок на нормативные акты свидетельствующие об обязательном лицензировании в соответствии с разделом 15 Томе 2 «Технической части» Документации.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в установлении законодательно не закрепленных требований, ограничивают количество участников, что противоречит подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 2.1.2 Тома 1 Документации продукция должна соответствовать требованиям, указанным в Томе 2 «Техническая часть» Документации, при этом для подтверждения соответствия таким требованиям участникам Конкурса необходимо представить, в том числе техническое предложение, подтверждающее выполнение каждого технического требования.

Разделом 5 Томе 2 «Технической части» Документации установлены технические

требования к оборудованию. При этом подразделами 5.1.2 и 5.2.2 указанного раздела Документации установлены основные технико-экономические, эксплуатационные показатели, параметры и размеры оборудования в составе линии, а именно к печи СЭВ 2.4/13 и эквивалента. Также, указанные подразделы содержат указание на чертеж общего вида системы оборотного водоснабжения.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что вышеуказанные чертежи общего вида системы оборотного водоснабжения печи СЭВ 2.4/13 отсутствуют в составе Документации.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России, представители Заказчика представили заверенную копию чертежа общего вида системы оборотного водоснабжения и подтвердили отсутствие указанного чертежа в составе Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком установлены ненадлежащим образом требованиям к объему, техническим характеристикам поставляемого оборудования по предмету Конкурса, поскольку Документация не содержит исчерпывающей информации о технических характеристиках оборудования, что не позволяет сформировать участникам Конкурса техническое предложение, соответствующее требованиям Документации.

Указанные действия Заказчика нарушают пункт 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Согласно пункту 2.1.2 Тома 1 Документации продукция должна соответствовать требованиям, указанным в Томе 2 «Техническая часть» Документации, при этом для подтверждения соответствия таким требованиям участникам Конкурса необходимо представить, в том числе техническое предложение, подтверждающее выполнение каждого технического требования, а также документы, оформленные в соответствии с действующими требованиями и нормами ЕСКД:

- Схема вакуумная принципиальная;
- Схема газовая принципиальная (ХЗ)*;
- Схема измерения температуры принципиальная (ИТЗ);
- Схема гидравлическая принципиальная (ГЗ);
- Схема кинематическая принципиальная (КЗ);
- Схема структурная электрическая (Э1);
- Чертеж общего вида (ВО);
- Габаритный чертеж (ГЧ);
- Пояснительная записка (ПЗ);

- Ведомость технического предложения (ПТ).

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требований о предоставлении схем, чертежей и иной конструкторской документации к оборудованию на этапе подачи заявки, является неправомерным, поскольку накладывает на участников Конкурса не предусмотренные обременения.

Кроме того, в случае если участник закупки не является производителем оборудования, получение такой конструкторской документации на этапе подачи заявки зависит от волеизъявления третьих лиц.

Вместе с тем, согласно протоколу заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок от 21.05.2017 № 2082671-2 Заявителю отказано в допуске на участие в Конкурсе в связи с непредставлением схем, чертежей и иных документов, в соответствии с пунктом 2.1.2 Тома 1 Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего требование о предоставлении конструкторской документации в составе заявки в качестве обязательного для участников Конкурса, ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием вышеуказанному требованию, что нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- -

- Подпунктом 1.5 пункта 2.1.1 Тома 1 Документации установлено, что участник Конкурса должен раскрыть информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

В подтверждение указанному требованию в составе заявки необходимо представить заполненное участником закупки по форме 1 «Заявка на участие в закупке» обязательство в случае заключения с ним договора представить до момента заключения договора сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации и документы, подтверждающие данные сведения.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

4.1 Подпунктом 1.8 пункта 2.1.1 Тома 1 Документации установлено требование об

отсутствии за последние 2 года в отношении участника закупки следующих, подтвержденных документально, установленных фактов и случаев в рамках закупок, проводимых Госкорпорацией «Росатом» и ее организациями в соответствии со Стандартом:

- случаев уклонения от заключения договора по результатам закупок, в которых участник признан победителем закупки или с ним было принято решение о заключении договора, как с единственным участником закупки;
- случаев непредставления обеспечения договора, если договором, заключенным по результатам закупки было предусмотрено его предоставление после заключения договора;
- установленных правоохрнительными органами фактов предоставления недостоверных сведений, существенных для принятия закупочной комиссией решения о допуске участника к участию в закупке и (или) оценки его заявки, указанных участником закупки в своей заявке, приведших к уголовному наказанию виновных лиц;
- случаев расторжения договора по решению суда или по соглашению сторон в связи с существенным нарушением поставщиком условий договора.

При этом проверка на соответствие данному требованию осуществляется организатором закупки (заказчиком) самостоятельно по наименованию и ИНН участника закупки.

Вместе с тем, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает круг участников Конкурса, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору.

- - Пунктом подпунктом 1.9 пункта 2.1.1 Тома 1 Документации установлено требование о наличии опыта поставок оборудования, а именно завершённых договоров поставки товаров в соответствии с ОКПД 2 на общую сумму не менее 37 773 000,0 рублей.

Для подтверждения соответствия указанному требованию участникам Конкурса необходимо представить справку об опыте выполнения договоров с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:

- документы, подтверждающие состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора;
- документы, подтверждающие исполнение поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора.

Вместе с тем, согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации, учитывая природу поставки, содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный

таким договором срок Заказчику.

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

Таким образом, 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 Конкурса.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные требования Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, согласно протоколу заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок от 21.05.2017 № 2082671-2 участнику Конкурса АО «Росэнергосервис» отказано в допуске на участие в Конкурсе в связи с несоответствием требованиям подпункта 1.9 пункта 2.1.1 Тома 1 Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе АО «Росэнергосервис» в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием вышеуказанному требованию, что нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 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 ООО НПФ «Электронтехника» от б/д б/н (вх. 84693-ЭП/17 от 02.06.2017) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Комбинат «Электрохимприбор» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3207/ОАЭ-РЖДС/17 на право заключения договора поставки бытовой техники для нужд ФГУП «Комбинат «Электрохимприбор» (извещение № 31705040013) обоснованной.

- - - Признать ФГУП «Комбинат «Электрохимприбор» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 13.06.2017 № 223ФЗ-538/17 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, материалы по настоящему делу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.
- В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 13.06.2017 № 223ФЗ-538/17, по данному делу предписание не выдавать.

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