

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-47/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СБА» 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»

24.03.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «СБА»: <...> – Решение от 04.05.2011 № 1,

ОАО «Концерн Радиостроения «ВЕГА»: <...> - доверенность от 23.03.2015 № 22-48, <...> - доверенность от 23.03.2015 № 22-47,

рассмотрев жалобу ООО «СБА», направленную письмом Московского УФАС России от 16.03.2015 № МГ/9073-1, на действия заказчика ОАО «Концерн Радиостроения «ВЕГА» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку оборудования для обработки



металлов (извещение № 0473100001715000003) 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 ООО «СБА» (далее - Заявитель) (вх. № от 17.03.2015 № 25238/15, от 18.03.2015 № 25508/15) на действия заказчика ОАО «Концерн Радиостроения «ВЕГА» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку оборудования для обработки металлов (извещение № 0473100001715000003) (далее — Аукцион).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя), (далее — Извещение, Документация):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на Официальном сайте – 03.02.2015;
- 2) начальная (максимальная) цена контракта – 21123288,33 рублей;
- 3) на участие в Аукционе подано 7 заявок от участников закупки;
- 4) к участию в Аукционе допущено 4 участника закупки;
- 5) дата проведения Аукциона – 27.02.2015;
- 6) источник финансирования - собственные средства и средства федерального бюджета.

Из жалобы следует, что Заказчиком нарушены законные права и интересы заявителя в ходе проведения Аукциона, а именно неправомерно отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Заявитель требует признать действия Заказчика при проведении Аукциона не соответствующими нормам действующего законодательства, а результаты Аукциона недействительными.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Документацией.

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

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

Согласно информации, представленной на заседании Комиссии ФАС России, Заказчику были предоставлены бюджетные инвестиции в соответствии с Договором об участии Российской Федерации в собственности субъекта инвестиций от 21.03.2014 г. № 01-09/71дсп/11.02.

Согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 5 статьи 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе настоящей статьи, не допускается.

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкции по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно подпункту «б» пункта 1 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию: конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе,

и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

Согласно пункту 5.5 Информационной карты Документации первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать следующую информацию: конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара при условии отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара.

Таким образом, действия Заказчика, установившего такие требования в Документации как наименования места происхождения товара и наименование производителя товара не соответствуют части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме (извещение № 0473100001715000003) от 24.02.2015 Заявитель не допущен к участию в Аукционе по причине несоответствия заявки участника требованиям пункта 5.5 Информационной карты и раздела 3 Технического задания, являющегося неотъемлемой частью Документации, а именно в заявке участника не представлена информация о марке (модели) товара.

Изучив заявку Заявителя на участие в Аукционе Комиссия ФАС России установила следующее.

В составе первой части заявки Заявителя указано, что страна производитель поставляемой продукции Китай, товарный знак не указан. Однако, на заседании Комиссии ФАС России, Заявитель пояснил, что у поставляемой продукции товарный знак имеется, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке, а при проведении запроса котировок – к извещению о проведении запроса котировок, проект контракта.

При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определённый в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила).

Следовательно, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок – к извещению о проведении

запроса котировок.

Пунктом 6 Правил установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле, указанной в Правилах.

Вместе с тем, согласно пункту 9.2 проекта государственного контракта документации об Аукционе «В случае просрочки исполнения Исполнителем обязательства, предусмотренного Контрактом, Заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (пени). Неустойка (пени) начисляется за каждый день просрочки Исполнителем исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (пени) устанавливается Контрактом в размерах, определяемых в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063, за каждый факт просрочки, но не менее законной неустойки, за каждый факт просрочки».

Пунктом 9.4 проекта государственного контракта документации об Аукционе установлено «В случае просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Заказчик вправе потребовать уплаты неустойки. Неустойка начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается Контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Поставщиком».

Таким образом, Заявителем в проекте контракта документации об Аукционе не установлены соответствующие требованиям Правил размер пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом.

Вышеуказанные действия Заявителя нарушают часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 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 «СБА», направленную письмом Московского УФАС России от 16.03.2015 № МГ/9073-1, на действия заказчика ОАО «Концерн Радиостроения «ВЕГА» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку оборудования для обработки металлов (извещение № 0473100001715000003) необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 5 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. В отношении нарушения пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе предписание об устранении нарушений Заказчику не выдавать, поскольку данное нарушение не повлияло на результаты определения победителя.

4. Относительно нарушения части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе выдать Заказчику предписание об устранении нарушений части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

5. Передать материалы от 24.03.2015 по делу № 223ФЗ-47/15 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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