

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-432/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ДЭФО-МСК» 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»

18.05.2017

Москва

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

при участии представителя: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ДЭФО-МСК» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку офисной мебели (извещение № 31704966062) 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 «ДЭФО-МСК» (далее — Заявитель) от б/д б/н (вх. от 11.05.2017 № 70594-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку офисной мебели (извещение № 31704966062) (лот № 5, № 8) (далее — Запрос котировок, 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 Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утвержденным решением совета директоров ПАО «Ростелеком» от 30.08.2016 № 04 (далее — Положение о закупках).

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.

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

31.03.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Срок окончания подачи заявок на участие в Запросе котировок — 21.04.2017 в 12:00 (время московское)

Согласно информации, размещенной в ЕИС Заказчиком заключены договора.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в Допуске на участие в Запросе котировок.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

1. Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, сведения о начальной (максимальной) цене договора.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 27.04.2017 № 31704966062/2 (далее — Протокол) Заявителю, а также участникам Запроса котировок ООО «Партнер», ООО «Макс», ООО «ТД «Изумрудный город»,

ООО «Альтаир», ООО «ДЭФО-Самара» и ООО «ОфисМания» отказано в допуске на участие в Запросе котировок в связи с несоответствием цены единицы товара требованиям пункта 17 Документации.

Кроме того, согласно Протоколу участникам Запроса котировок ООО «Анастасия», ООО «Офис Престиж» отказано в допуске на участие в Запросе котировок в связи с тем, что представленное указанными участниками в технико-коммерческом предложении значение коэффициента снижения цены не соответствует требованиям пункта 17 Документации.

Согласно пункту 17 Документации, победителем Запроса котировок будет признан участник, который предложил наиболее низкую предельную общую цену договора (договоров) и цену единицы товара (работы, услуги), по сравнению с указанными в Документации. Определение предельной общей цены договора (договоров) и цены единицы товара (работы, услуги) для целей оценки и сопоставления заявок осуществляется путём применения к ним коэффициента снижения цены, предложенных участниками (коэффициент снижения цены выражается в виде десятичной дроби (например, «0,98» или «0,9» и т.п.). При его использовании, если иное не следует из Документации, цена единицы товара (работы, услуги) и предельная общая цена договора (договоров) определяется путём произведения цены единицы товара (работы, услуги), указанной в Документации, на коэффициент снижения, предложенный участником.

Вместе с тем, Законом о закупках не предусмотрена обязанность участника закупки представлять в заявке Заказчику цену единицы товара (работы, услуги), сниженной по сравнению с указанной в Документации начальной максимальной ценой, а также не установлена возможность Заказчика отклонять участников за несоответствием указанному требованию.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно принято решение об отказе участникам Запроса котировок в допуске к участию в закупки, 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.

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

2. Пунктом 33 Информационной карты Документации установлено, что Заказчик не обязан приобретать товары (работы, услуги) на всю предельную общую стоимость заключаемого (заключаемых) договора (договоров).

Согласно техническому заданию к Документации Заказчиком установлен ориентировочный объем продукции, закупаемой по результатам Запроса котировок.

При этом согласно пункту 15 Информационной карты Документации Заказчиком установлено, что начальная (максимальная) цена является

предельной общей ценой договора, на которую возможно заказать товары (работы, услуги) в течение срока его действия, а также установление такой цены не налагает на Заказчика обязательств по заказу товаров, работ, услуг в объеме, соответствующем данной сумме.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что договор, заключаемый по результатам закупки, является рамочным.

Согласно статье 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Следовательно, рамочный договор может не содержать условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

Таким образом, рамочный договор не содержит обязательных условий, требование о наличии которых установлено Законом о закупках, и не может быть заключен Заказчиком в соответствии с положениями Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком установлены ненадлежащим образом требования к объему поставляемой продукции по предмету Запроса котировок, что нарушает часть 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. 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 пунктом 1.3.2 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 10.24 Положения о закупке общество вправе запросить разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки. Также Общество вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Обществу исправленных документов.

Пунктом 31 Информационной карты Документации установлено, что Заказчик вправе запросить оригиналы или нотариально заверенные копии

документов, указанных в пунктах 27, 28 раздела II «Информационная карта» Документации. В случае если Претендент/Участник/Победитель в установленный в запросе срок не предоставил Заказчику оригиналы либо нотариально заверенные копии запрошенных документов, такие документы считаются непредставленными. Срок предоставления документов устанавливается Заказчиком одинаковым для всех Претендентов/Участников/Победителей, которым был направлен Запрос.

Согласно пункту 37 Информационной карты Документации Заказчик в соответствии с условиями Документации вправе запросить у претендента/участника разъяснение заявки на любом этапе проведения Запроса котировок.

Кроме того, указанным положением Документации предусмотрено, что Заказчик вправе направить претендентам/участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе заявки, и направлении Заказчику исправленных документов.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, исправлять арифметические ошибки может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, запроса об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, что ставит запрос дополнительной информации, исправление выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика.

Пунктом 28 Информационной карты Документации установлен перечень документов, предоставляемых победителем закупки, участником, которому присвоен второй номер по результатам закупки (если победитель закупки будет признан уклонившимся от заключения Договора), согласно которому такому участнику до заключения договора необходимо представить, в том числе оригинал или надлежащую заверенную копию справки из уполномоченного налогового органа, подтверждающей отсутствие непогашенной задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды, размер которой превышает 25 % (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов Претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний завершённый отчетный период, полученную не ранее чем за 3 (три) месяца до даты получения запроса общества.

Вместе с тем, требование о предоставлении в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком накладывает на участника закупки

дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган, а также указанные справки не являются подтверждением ненадлежащего исполнения обязательств по договору заключаемого по результатам закупки.

Учитывая изложенное, установление указанных положений Документации, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Пунктом 24 Информационной карты Документации установлено, что Заказчик вправе принять решение о внесении изменений в Извещение о закупке и настоящую Документацию в любое время, но не позднее даты окончания подачи Заявок.

При этом если изменения в Извещение о закупке, Документацию о закупке внесены Заказчиком позднее чем за 1 (один) день до даты окончания срока подачи Заявок, срок подачи Заявок должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в ЕИС внесенных в Извещение о закупке, Документацию о закупке изменений до даты окончания срока подачи Заявок срок составлял не менее чем 5 (пять) рабочих дней.

На заседании Комиссией ФАС России представитель Заказчика сообщил, что Заказчиком внесены изменения в Извещение и Документацию, а также опубликована в ЕИС информация о таком изменении 14.04.2017 без продления срока подачи заявок на участие в закупки.

Указанные действия Заказчика нарушают требования части 11 статьи 4 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ДЭФО-МСК» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку офисной мебели (извещение № 31704966062) обоснованной.

2. Признать в действиях ПАО «Ростелеком» нарушение части 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 10, 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 18.05.2017 № 223ФЗ-432/17.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.05.2017 № 223ФЗ-432/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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