

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-127/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «АЙТИ-СФЕРА» 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»

27.02.2018

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «АЙТИ-СФЕРА» от б/н, б/д на действия (бездействие) организатора закупок ГК «Агентство по страхованию вкладов» при проведении аукциона в электронной форме на поставку сетевого оборудования, телефонных аппаратов, сертификатов и лицензий для АТС (извещение № 31806073671), 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 «АЙТИ-СФЕРА» (далее — Заявитель) от б/н, б/д на действия (бездействие) организатора закупок ГК «Агентство по страхованию вкладов» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на поставку сетевого оборудования, телефонных аппаратов, сертификатов и лицензий для АТС (извещение № 31806073671) (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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа



установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 Государственной корпорацией «Агентство по страхованию вкладов», утвержденным приказом Совета директоров Государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» от 09.12.2016 (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

30.01.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукцион (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок — 20.02.2018 в 09:00;

дата рассмотрения заявок - 27.02.2018;

дата подведения итогов – 28.02.2018;

начальная максимальная цена закупки — 238 008, 00 долларов США;

на участие в закупке подано 3 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком неправомерно объединены в один лот поставка товаров, на которые не требуется представление разрешительных документов, и поставка товаров, поставка которых осуществляется исключительно при наличии соответствующих документов, а именно договор с лицензиатом, согласие лицензиата на заключение договора по результатам закупки;

2. Документация не содержит описание объекта поставки, а также требования к безопасности, качеству товара;

3. Заказчик неправомерно оставляет за собой право дозпроса информации у участников закупочной процедуры.

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

1. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот поставка товаров, на которые не требуется представление разрешительных документов, и поставка товаров, поставка которых осуществляется исключительно при наличии соответствующих документов, а именно договор с лицензиатом, согласие лицензиата на заключение договора по результатам закупки.

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.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 3 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с разделом IV Техническое задание Документации в рамках заключаемого по результатам Аукциона договора исполнитель обязуется поставить, в том числе сертификат модификации ATC Cisco SWSS UPGRADES Cisco Business Edition 6000 – Voicemail (p/n CON-ECMU-UCXN9XUV) в количестве 25 шт.; сертификат модификации ATC Cisco SWSS UPGRADES CCX 10.0 ENH Seat Qty 1 LICENSE ONLY (p/n CON-ECMU-CCX10NEL) в количестве 5 шт; право пользования (лицензия) UC Manager-11.x Enhanced Single User License (p/n LIC-CUCM-11X-ENH-A) в количестве 54 шт; право пользования (лицензия) UC Manager-11.x Basic Single User License (p/n LIC-CUCM-11X-BAS-A) в количестве 250 шт.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика,

представили материалы по закупке и пояснили, что предмет закупки сформирован в целях эффективного расходования денежных средств и реализации мер, направленных на сокращение издержек Заказчика. При этом в своих пояснениях Заказчик отметил, что в рамках Аукциона закупается оборудование, сертификаты на модификацию оборудования и права на использования указанного в Техническом задании Документации программного обеспечения одного производителя, который одновременно является и правообладателем программного обеспечения.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Документация не содержит описание объекта поставки, а также требования к безопасности, качеству товара.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с разделом IV Техническое задание Документации В заявке должно быть подтверждено, что участник Аукциона обязуется поставить товар и передать лицензии, в точности соответствующий требованиям Документации, а также требованиям по безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам), предусмотренным техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и стандартизации.

Пунктом 4 Извещения предусмотрено, что приобретаемый товар (за исключением сертификатов модификации АТС и лицензий) должен соответствовать требованиям технических регламентов Таможенного союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования» и ТР ТС 020/2011 «Электромагнитная совместимость технических средств». Сертификаты модификации АТС и лицензии не подлежат обязательному подтверждению соответствия и декларированию в Системе сертификации ГОСТ Р и технических регламентах Таможенного союза.

Кроме того, указанный пункт также содержит перечень закупаемого товара, а также марку и количество.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих

обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно Жалобе Заявителя, Заказчик неправомерно оставляет за собой право дозаявки информации у участников закупочной процедуры.

Согласно пункту 29.7 раздела II Информационной карты Документации в случае необходимости комиссия вправе запросить у участника разъяснения содержания заявки и прилагаемых к ней документов, при этом изменение или дополнение заявки и прилагаемых к ней документов не допускается.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать разъяснения содержания заявки и прилагаемых к ней документов, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса разъяснений содержания заявки и прилагаемых к ней документов, что ставит такой запрос, в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Учитывая изложенное, установление указанного положения Документации, противоречит пункту 3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

4. В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно пункту 3 Извещения к участию в Аукционе приглашаются, в том числе объединенные в группу (консорциум) юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 19.1 раздела II Информационной карты Документации лица, входящие в состав консорциума, должны заключить соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации в котором должно быть предусмотрено, что все операции по исполнению договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с участником консорциума, определенным в подпункте «г» настоящего пункта, однако по согласованию с Заказчиком или по его инициативе данный порядок может быть изменен.

Установление вышеуказанного положения в Документации является необоснованным вмешательством Заказчика в деятельность коллективного участника закупки, так как выбор лица, которым будут выполняться все операции по выполнению договора в целом, включая платежи, зависит от волеизъявления Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит пункту 3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АЙТИ-СФЕРА» (ИНН 7604268821, ОГРН 1147604017362) от б/н, б/д на действия (бездействие) организатора закупок ГК «Агентство по страхованию вкладов» (ИНН 7708514824, ОГРН 1047796046198) при проведении аукциона в электронной форме на поставку сетевого оборудования, телефонных аппаратов, сертификатов и лицензий для АТС (извещение № 31806073671) обоснованной в части неправомерно установленного в Документации положения, согласно которому Заказчик оставляет за собой право на дозапрос информации у участников закупочной процедуры.

2. Признать ГК «Агентство по страхованию вкладов» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ГК «Агентство по страхованию вкладов» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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