



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы по
Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

от 22.06.2020 № 3373/04/01

Заказчику:

АО «ОКБ «Факел»
Россия 236001, г. Калининград,
Московский проспект, 181
Факс: 8(4012)556918, 8(4012)556614
e-mail: zakupki@fakel-russia.com
elashsv@fakel-russia.com
dementievaev@fakel-russia.com

Заявителю:

ООО «Русские пилы»
109316.г. Москва, Остаповский проезд,
дом 13, стр. 1 этаж 3,
комнаты 309, 309 «А»
Тел.: 8(495) 708-44-22
e-mail: rostender@rospil.su

Электронной торговой площадке:

ООО «Электронная торговая площадка ГПБ»
119180, г. Москва,
Якиманская набережная, 2
Тел.: 8 800 100 6622
e-mail: info@etpgpb.ru

РЕШЕНИЕ

22 июня 2020

№ 039/07/18.1-595/2020

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия, комиссия антимонопольного органа) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

ведущий заседание
Комиссии:

В.А.Грибко

заместитель руководителя
Калининградского УФАС России;

члены Комиссии:

В.А. Файфер

старший государственный
инспектор отдела
антимонопольного контроля

О.И. Филатов Калининградского УФАС России;
государственный инспектор отдела
контроля органов власти, закупок и
рекламы Калининградского УФАС
России;

при участии
представителей:

заявителя
ООО «Русский пилы» О.В. Крылова на основании доверенности;
заказчика-
организатора торгов Е.В. Дементьева на основании доверенности,
АО «ОКБ «Факел»

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи без очного участия представителей сторон посредством плагина «Videomost Plugin» жалобу ООО «Русские пилы» (ИНН 7721328312; далее – Заявитель) от 10.06.2020 вх. № 3721 на действия заказчика – организатора торгов АО «Опытное конструкторское бюро «Факел» (ИНН 3906390669; далее – организатор торгов) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по выбору организации на право заключения договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими (закупка № 32009094107 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru/>),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель полагает, что в ходе проведения закупки закупочной комиссией заказчика вынесено неправомерное решение о признании победителя закупки ООО «Русские пилы» уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 10.2.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», утвержденного Наблюдательным советом Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (протокол от «01» декабря 2015 года №3/2015, далее – Положение о закупке), в процессе подготовки к проведению закупки заказчик, организатор закупки, закупочная комиссия на основе норм Положения о закупке устанавливают требования, условия и ограничения, необходимые для проведения закупки.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 10.2.3. Положения о закупке заказчиком не были установлены требования к сроку предоставления обеспечения исполнения договора (банковской гарантии), что привело к неоднозначному толкованию и исчислению сроков действия банковской гарантии.

Заявитель считает, что в нарушение части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) заказчиком не были определены требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупке в части установления требования к сроку предоставления обеспечения, исполнения договора. Заявитель просит признать жалобу обоснованной и отменить протоколы от 05.06.2020 и 08.06.2020.

Подробно позиция заявителя изложена в жалобе вх. № 3721 от 10.06.2020 и пояснениях вх. 4023 от 19.06.2020.

Заказчик-организатор торгов с доводами жалобы не согласен; полагает, что представленная ООО «Русские пилы» банковская гарантия не соответствует требованиям документации закупки и не обеспечивает исполнения договора в силу следующего.

Согласно пункту 10.11.7. Положения о закупке при установлении требований об обеспечении исполнения договора в документации о закупке указываются следующие сведения: срок действия банковской гарантии должен оканчиваться не ранее одного месяца с момента исполнения поставщиком своих обязательств.

Согласно пункту 5.2. проекта договора гарантийный срок должен быть не менее 12 месяцев с даты подписания акта выполненных работ заказчиком, но не менее срока, установленного производителем (заводом-изготовителем). Гарантийная замена товара должна проводиться в течение 90 (девяноста) календарных дней с момента обращения заказчика к поставщику о замене товара. Гарантийный срок на выполненные пусконаладочные работы - не менее 12 месяцев с даты подписания акта о выполнении работ.

Срок действия банковской гарантии, представленной ООО «Русские пилы», заканчивается 31 марта 2021 года.

Исходя из расчета сроков выполнения обязательств по договору, без учета наступления гарантийного случая, когда гарантийный срок продлевается на период устранения недостатков, банковская гарантия должна действовать как минимум по 31 января 2022 года включительно.

По мнению Заказчика, его действия являются законными. Он просит признать жалобу ООО «Русские пилы» необоснованной.

Подробно позиция заказчика изложена в его письменных пояснениях от 16.06.2020 (вх. №4015).

Заслушав доводы и пояснения сторон, проанализировав представленные доводы и поступившие материалы, **Комиссия Калининградского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской

Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд. Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 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 (далее - положение о закупке); положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупка № 32009094107 проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» способом аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на основании Положения о закупках, извещения о проведении аукциона в электронной форме, документацией для проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Комиссией установлено, что решением закупочной комиссии от 15.05.2020 по результатам проведения аукциона № 32009094107 победителем признано ООО «Русские пилы», предложившее цену договора в размере 11230 077,90 рублей (протокол № 32009094107/3).

В связи с тем, что цена договора составила более 7 000 000 рублей, заказчиком в документации о закупке были установлены требования об обеспечении участником закупки, с которым заключается договор, надлежащего исполнения его обязательств по договору (обеспечение исполнения договора) (пункт 10.11.1. Положения о закупке).

В соответствии с пунктом 29 Информационной карты документации о закупке размер обеспечения исполнения договора составляет 60% (шестьдесят процентов) от начальной (максимальной) цены договора: 12 944 917 (двенадцать миллионов девятьсот сорок четыре тысячи девятьсот семнадцать) рублей 13 копеек.

Документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, должен быть предъявлен заказчику до момента заключения договора, в том числе, в виде безотзывной (банковской) гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям, установленным в документации о закупке. Срок действия банковской гарантии должен оканчиваться не ранее одного месяца с момента исполнения поставщиком своих обязательств.

Срок предоставления обеспечения исполнения договора установлен в соответствии с пунктом 4.21.3 документации о закупке.

Согласно пункту 4.21.3 документации о закупке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, должен быть предъявлен заказчику до момента заключения договора в сроки, предусмотренные Положением о закупке. Обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 29 Информационной карты) направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 10 (десяти) дней с даты официального размещения протокола и которым отражены итоги закупки и определен ее победитель.

Согласно пункту 17 извещения о закупке срок действия обеспечения исполнения договора должен оканчиваться не ранее 1 (одного) месяца с момента исполнения поставщиком своих обязательств по договору.

В соответствии с пунктом 4.5 проекта договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими Поставщик считается исполнившим обязанность по договору после поставки Товара, проведения пусконаладочных работ, подписания Сторонами товарной накладной и акта выполненных работ.

Комиссией также установлено, что победитель закупки после получения проекта договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими подписал его в сроки, установленные пунктом 27 Информационной карты документации о закупке и пунктом 18 извещения о закупке (не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней со дня официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки), и вместе с банковской гарантией от 26.05.2020 №0791.052020ЭБГ, выданной АО «СМП Банк» на срок до 31.03.2021 направил заказчику.

Закупочная комиссия, рассмотрев указанную банковскую гарантию пришла к выводу, что сроки ее действия не обеспечивают исполнение гарантийных обязательств по договору в соответствии с пунктами 5.2., 5.3. и 5.4., согласно которым:

- гарантийный срок не менее 12 месяцев с даты подписания Акта выполненных работ Заказчиком, но не менее срока, установленного производителем (заводом-изготовителем). Гарантийная замена Товара должна проводиться в течение 90 (девяноста) календарных дней с момента обращения Заказчика к Поставщику о замене Товара. Гарантийный срок на выполненные пусконаладочные работы – не менее 12 месяцев с даты подписания Акта о выполненных работах;

- при наступлении гарантийного случая Поставщик обязуется за свой счет организовать доставку и ремонт в сертифицированной сервисной службе с сохранением гарантий производителя (завода-изготовителя);

- в период действия гарантийного обязательства Поставщик обязуется после получения сообщения Заказчика о недостатках Товара устранять их за свой счет (включая, но не ограничиваясь, оплату транспортировки Товара к месту ремонта и обратно, приобретение запасных частей и расходных материалов, оплату работы третьих лиц). Гарантийный срок в этом случае продлевается на период устранения недостатков. На период ремонта Поставщик обязан по выбору Заказчика либо безвозмездно предоставить ему во временное пользование аналог Товара, либо оплатить расходы Заказчика, понесенные им в связи с использованием аналога Товара, предоставленного третьими лицами.

Решением от 05.06.2020 закупочная комиссия определила, что срок действия банковской гарантии должен заканчиваться не ранее 31.01.2022 включительно и признала ООО «Русские пилы» уклонившимся от заключения договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими (протокол № 32009094107/4).

На основании системного толкования Положения о закупке, положений документации о закупке, в том числе условий договора, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что неустановление заказчиком в документации о закупке требования к сроку действия обеспечения исполнения договора (срок действия банковской гарантии) противоречит подпункту 3 пункта 10.2.3, подпункту 3 пункта 10.11.7 Положения о закупке, пункту 4.21.5 документации о закупке.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках устанавливает правила, которыми

заказчик должен руководствоваться при проведении закупочной деятельности, составлении документации о закупке. Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Установленные требования в документации о закупке не должны допускать необоснованное ограничение участников закупки. Данное условие при проведении аукциона заказчиком соблюдено не было.

На основании вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о наличии в действиях заказчика – АО «Опытное конструкторское бюро «Факел» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по выбору организации на право заключения договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими, выразившихся в неустановлении в документации о закупке требования о сроках предоставления обеспечения исполнения договора (срока действия банковской гарантии), нарушений части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», подпункта 3 пункта 10.2.3 и подпункта 3 пункта 10.11.7 Положения о закупке.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что они представили все доказательства, которые они намеревались представить, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьей 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Русские пилы» (ОГРН 1157746625959; ИНН 7721328312; адрес: 109316.г. Москва, Остаповский проезд, дом 13, стр. 1 этаж 3, комнаты 309, 309 «А») от 10.06.2020 вх. № 3721 на действия заказчика – организатора торгов АО «Опытное конструкторское бюро «Факел» (ОГРН 1203900004670; ИНН 3906390669; адрес: 236001, г. Калининград, Московский проспект, 181) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по выбору организации на право заключения договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими (закупка № 32009094107 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru/>) обоснованной.

2. Признать действия заказчика – организатора торгов АО «Опытное конструкторское бюро «Факел» (ОГРН 1203900004670; ИНН 3906390669; адрес: 236001, г. Калининград, Московский проспект, 181) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и

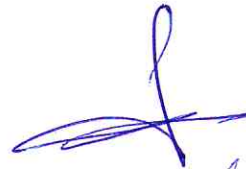
среднего предпринимательства, по выбору организации на право заключения договора на поставку станка гидроабразивной резки с комплектующими (закупка № 32009094107), нарушением части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», подпункта 3 пункта 10.2.3, подпункта 3 пункта 10.11.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

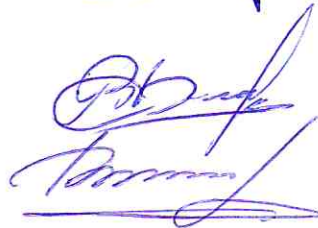
4. Передать материалы дела в правовой отдел Калининградского УФАС России для привлечения лиц, допустивших нарушение к административной ответственности.

Ведущий заседание Комиссии

члены Комиссии:



В.А. Грибко



В.А. Файфер

О.И. Филатов

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия