

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-293/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО ЧОО «Борей» 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»

23.06.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Газпром»: <...> - доверенность от 27.05.2014 № 01/04/04-292д,

ООО «Темрюкмортранс»: <...> - доверенность от 22.06.2016 №104-02.

Представители ООО ЧОО «Борей» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО ЧОО «Борей» от 08.06.2016 № 01/08-06-16 на действия (бездействие) заказчика ООО «Темрюкмортранс», организатора ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложении на право заключения договора на оказание услуг охранной деятельности объектов перегрузочного комплекса ООО «Темрюкмортранс» для нужд ООО «Темрюкмортранс» (10712) (извещение № 31603709524) 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 ЧОО «Борей» (далее - Заявитель) от 08.06.2016 № 01/08-06-16 на действия (бездействие) заказчика ООО «Темрюкмортранс» (далее - Заказчик), организатора ПАО «Газпром» (далее - Организатор) при проведении открытого запроса предложении на право заключения договора на оказание услуг охранной деятельности объектов перегрузочного комплекса ООО «Темрюкмортранс» для нужд ООО «Темрюкмортранс» (10712) (извещение № 31603709524) (далее – Запрос предложений).

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 «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (далее – Положение о закупке).

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

27.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, неправомерно установив требование о наличии в составе заявки участника лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 февраля 2004 г. № 107 и Постановлением Правительства Российской Федерации от 2 апреля 2012 г. № 278) (далее - Лицензия).

Представители Заказчика, Организатора с доводам жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.1.3 Положения о закупке.

Подпунктом 1.4 пункта 4.1.21 Раздела 4 «Информационная карта» Документации установлены требования к участникам процедур закупки, в соответствии с которыми участникам в составе заявки необходимо представить Лицензию.

Вместе с тем, вышеуказанное требование является критерием для отклонения (подпункт 1.4 пункта 4.1.21 Раздела 4 «Информационная карта»).

При этом, установление требования о обязательном наличии в составе заявки участника Лицензии, ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, пунктом 3.6.8 Документации установлено, что для подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации участник представляет в составе заявки «Сведения о субподрядчиках/соисполнителях (Форма 6)». В данной форме должны быть указаны все субподрядные организации, привлекаемые к выполнению работ. В случае если Участник намеревается использовать субподрядчиков для выполнения важных компонентов работ или работ составляющих более 10% основного объема работ, в составе заявки на участие в запросе предложений должны быть представлены документы по таким субподрядчикам/соисполнителям в соответствии с п. 3.8».

Пунктом 3.8. Документации установлен перечень документов для субподрядчиков/соисполнителей участника.

В соответствии с пунктом 12 Раздела 1 «Анализ заявок на предмет соответствия состава заявок и Участника требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников запроса предложений» Документации основаниями для отклонения заявки участника Запроса предложений являются непредставление любого из документов, требуемых документацией о закупке, на любого из привлекаемых поставщиков/ субподрядчиков/ соисполнителей, а также несоответствие любого из привлекаемых поставщиков/ субподрядчиков/ соисполнителей требованиям, установленным документацией о закупке.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования о необходимости предоставления в составе заявки участниками закупки документов и сведений о субподрядчиках/соисполнителях, за исключением декларации субъекта малого или среднего предпринимательства о соответствии критериям, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» в случае привлечения субпоставщиков, принадлежащих к субъектам малого и среднего предпринимательства и установление избыточных требований к субподрядчикам, ограничивает количество участников закупки, поскольку привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора и непредставление указанных сведений и документов не может являться основанием для отклонения заявки.

Кроме того, пунктом 1.4.1.8 Документации установлено требование к участникам Запроса предложений о том, что общая сумма всех судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/ выполнением работ/ оказанием услуг за последние 3 (Три) года не должна превышать 20 % начальной (максимальной) цены предмета

закупки. При этом, под суммой судебных решений понимается совокупность взысканных с участника закупки денежных средств в соответствии с решением суда, в том числе задолженностей, неустоек, пени, процентов за пользование чужими денежными средствами, расходов по уплате госпошлин.

При этом, в соответствии с пунктом 13 Раздела 1 «Анализ заявок на предмет соответствия состава заявок и Участника требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников запроса предложений» Документации основанием для отклонения заявки участника Запроса предложений является представление сведений о репутации о том, что общая сумма всех судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, по неисполнению или ненадлежащему исполнению или ненадлежащему исполнению обязательств, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/выполнением работ/оказанием услуг за последние 3 года превышает 20% начальной (максимальной) цены предмета закупки.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наличие судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/ выполнением работ/ оказанием услуг за последние 3 года, не связано с исполнением договора, заключаемого по результатам Запроса предложений.

При этом, установление требования о том, что сумма судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/ выполнением работ/ оказанием услуг за последние 3 года равна, должна не превышать 20% от начальной (максимальной) цены, ограничивает количество участников Запроса предложений.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Запроса предложений в качестве обязательных, а также отказ в допуске к участию в Запросе предложений в связи с несоответствием таким требованиям противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 2.4.4 Документации «Организатор обязуется ответить на любой вопрос, связанный с разъяснением документации о запросе предложений, который он получит не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до истечения срока приема заявок на участие в запросе предложений, указанного в извещении о проведении запроса предложений. Дата начала срока предоставления Участнику запроса предложений разъяснений Документации о запросе предложений: дата размещения документации на Официальном сайте и на сайтах, указанных в п. 4.1.3 информационной карты. Дата окончания срока предоставления Участнику запроса предложений разъяснений Документации о запросе предложений: за 2 (два) рабочих дня до истечения срока подачи заявок на участие в запросе предложений».

Таким образом, в Документации не установлены дата начала и дата окончания

срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 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 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

В соответствии с пунктом 1.4.1.1 Документации претенденты должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товара, выполнение работ, оказание услуг, являющимися предметом данного Запроса предложений.

Из положения Документации не представляется возможным определить, какие именно требования установлены и к какому предмету закупки, что не позволяет участникам определить каким именно требованиям необходимо соответствовать для участия в Запросе предложений.

4. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктами 7,8 раздела 3. «Оценка квалификации Участника» приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников запроса предложений» Документации оценке подлежат:

7	Наличие справки о материально-технических ресурсах Участника	0.05	Наличие справки о материально-технических ресурсах Участника	Справка о материально-технических ресурсах Участника предоставлена – 10 баллов. Справка о материально-технических ресурсах Участника не предоставлена – 0 баллов.
8	Наличие справки о кадровых ресурсах Участника	0.05	Наличие справки о кадровых ресурсах Участника	Справка о кадровых ресурсах Участника предоставлена – 10 баллов. Справка о кадровых ресурсах Участника не предоставлена – 0 баллов.

Вместе с тем, пунктом 13 раздела 1 «Анализ заявок на предмет соответствия Участника и состава заявок требованиям Документации» приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников запроса предложений» предусмотрено отклонение заявок участников не содержащих вышеуказанные справки.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации некорректно установлен критерий и порядок оценки заявок участников.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика 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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОО «Борей» от 08.06.2016 № 01/08-06-16 на действия (бездействие) заказчика ООО «Темрюкмортранс», организатора ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложении на право заключения договора на оказание услуг охранной деятельности объектов перегрузочного комплекса ООО «Темрюкмортранс» для нужд ООО «Темрюкмортранс» (10712) (извещение № 31603709524) обоснованной в части установления требования о наличии в составе заявки участника лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения.

- - - Признать заказчика ООО «Темрюкмортранс», организатора ПАО «Газпром» нарушившими часть 1 статьи 2, пункты 9, 10, 12, 13 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 по выявленные нарушениям выдано Предписание от 23.06.2016 № 223ФЗ-294/16, по данному делу предписание не выдавать.

- В связи с тем, что по выявленным нарушениям переданы на основании Решения № 223ФЗ-294/16 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.06.2016 № 223ФЗ-293/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях не передавать.

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