

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-771/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Автомобили и тракторы» 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»

04.08.2017 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – начальника отдела рассмотрения жалоб
Управления контроля размещения государственного заказа Лизуновой А.Б.,

членов Комиссии:

главного государственного инспектора правового отдела Управления контроля
размещения государственного заказа Прокофьевой Е.Д.,

главного специалиста-эксперта отдела рассмотрения жалоб Управления
контроля размещения государственного заказа Дедковой А.В.,

главного специалиста-эксперта отдела проверок Управления контроля
размещения государственного заказа Абдылдаева А.Б. (далее – Комиссия ФАС
России),

при участии представителей:

АК «АЛРОСА»: Панкратовой С.Н. - доверенность от 28.11.2016 № 77АВ 2960107,

Представители ООО «Автомобили и тракторы» на заседание Комиссии ФАС
России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Автомобили и тракторы» от 20.07.2017 №06/001 на
действия (бездействие) заказчика АК «АЛРОСА» при проведении запроса
предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку
запасных частей к ДЗ-98. Закупка осуществляется у субъектов малого и среднего
предпринимательства (извещение № 31705067676), 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:

ФАС России поступила жалоба ООО «Автомобили и тракторы» (далее - Заявитель) от 20.07.2017 №06/001 (вх. № 115614-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика АК «АЛРОСА» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей к ДЗ-98. Закупка осуществляется у субъектов малого и среднего предпринимательства (извещение № 31705067676) (далее – Запрос предложений, 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 АК «АЛРОСА», утвержденным наблюдательным советом АК «АЛРОСА» протоколом от 24.03.2015 № А01/227-ПР-НС (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.

28.04.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 19.05.2017 в 17:30;

дата рассмотрения заявок — 01.08.2017 в 15:30;

дата подведения итогов закупки — 17.08.2017 в 17:00;

Начальная максимальная цена закупки — 4 252 000 рубля.

На участие в закупке подано 6 заявок, допущено 5 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а также права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно отказано в допуске к участию в закупке заявки Заявителя.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении закупки действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

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.

1. 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 установлен статьей 2 Положения о закупке.

Согласно пункт 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Частью 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.

Согласно протоколу заседания комиссии от 14.07.2017 № 56 Заявителю отказано в допуске, на основании пункта 1.2.32 Документации (разногласия формы оплаты).

Пунктом 1.2.12 Документации установлено, что сведения о форме, сроках и порядке оплаты продукции указаны в проекте договора Документации.

В соответствии с пунктом 1.2.32 Документации Заказчиком установлено, что возможность изменения отдельных условий договора не применимо.

Согласно пункту 4.2 Проекта договора Документации оплата производится денежными средствами в течение 30 календарных дней по факту поставки в полном объеме на склад Покупателя в г. Мирный на основании подтверждающих документов (счет, счет-фактура, ТТН).

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы по закупке, в том числе заявку Заявителя и пояснил, что согласно приложению №1 к заявке форма, сроки и порядок оплаты за поставляемую продукцию в течение 30 календарных дней по факту поставки в полном объеме на

склад Покупателя в Усть-Кутское отделение УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО), что не соответствует требованиям, установленным пунктом 4.2 Проекта договора Документации.

Как следует из пояснения Заказчика, пунктом 5.3 Проекта договора предусмотрено, что продукция должна быть поставлена в полном объеме в течение 30 календарных дней с момента заключения договора. Датой отгрузки и перехода права собственности на товар от Поставщика к Покупателю считается дата акта приема-передачи продукции на склад представителя Покупателя в Усть-Кутское отделение УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) г. Усть-Кут, в связи с чем товар считается переданным, после поставки на склад представителя Покупателя в Усть-Кутское отделение УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) г. Усть-Кут. При этом товара будет производиться в течение 30 календарных дней после поступления товара на склад покупателя в г. Мирный покупатель производит оплату товара. Вместе с тем, доставку товара с г. Усть-Кут до г. Мирного Заказчик осуществляет собственными силами.

Учитывая изложенное, принимая во внимание тот факт, что заявка Заявителя не соответствует требованиям установленным в пункте 1.2.32 Документации, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, согласно пункту 1.2.9 Документации в закупке могут принять участие только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 14 (3) Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление) при осуществлении закупки участниками которых являются, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком не установлен срок доставки груза с отделения УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) г. Усть-Кут до г. Мирного.

Учитывая тот факт, что согласно проекту договора, подрядчик обязуется поставить товар в отделение УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) г. Усть-Кут, а сторонами подписывается акт-приемки товара в г. Усть-Кут, срок оплаты с момент передачи товара Заказчику может превысить срок, предусмотренный пунктом 14 (3) Постановления.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно в проекте договора Документации установлена порядок оплаты товара, что противоречит статье 2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2, пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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.

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

2. Согласно статье 20 Положения о закупке к участникам закупки могут быть установлены обязательные, дополнительные требования.

- - Подпунктами 18-20 пункта 1.2.29 Документации установлено, что участник в составе заявки должен представить, в том числе оригинал справки по исполнению обязанности по уплате налогов и сборов, выданную налоговым органом за последний отчетный период; справка о балансовой стоимости активов (для определения крупности сделки в соответствии с законодательством Российской Федерации); справка о кредитных обязательствах.

Вместе с тем, требование о предоставлении в составе заявки оригинала справки по исполнению обязанности по уплате налогов и сборов, выданную налоговым органом за последний отчетный период; справки о балансовой стоимости активов (для определения крупности сделки в соответствии с законодательством Российской Федерации); справки о кредитных обязательствах, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган, кредитные организации, а также указанные справки не являются подтверждением ненадлежащего исполнения обязательств по договору заключаемого по результатам закупки.

- - Согласно подпункту 6 пункту 1.2.29 Документации участник в составе заявки должен представить анкету участника (с учетом обязательных приложений к ней) в соответствии с требованиями пункта 8.7.1 Документации.

В соответствии с пунктом 8.7.1 Документации участник должен представить также заполненные приложения: Приложение 1 к Анкете участника: сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

2.3 Пунктом 3.12.4 Документации предусмотрено, что Заказчик вправе направлять участникам закупки запрос разъяснений в отношении поданных ими заявок.

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

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

2.4 Пунктом 1.2.27 Документации установлено, что привлечение субподрядчиков не допускается.

Вместе с тем, возможность привлечения субподрядчиков зависит от волеизъявления Заказчика, что ограничивает количество участников закупки, и является вмешательством в хозяйственную деятельность участника.

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

- - - 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.

Пунктом 1.2.31 Документации установлены критерии оценки: наименьшая цена коммерческого предложения; оптимальный срок поставки продукции; опыт выполнения поставок сопоставимого характера (одноименной продукции) и объема (копии договоров) за последние 3 года, что подтверждается заполненной «Справкой об опыте» (форма 9), согласно Приложению 8.9 к Документации. Порядок оценки и сопоставления по критериям Приложение № 4 к Документации.

Согласно пункту 3.13 Документации при наличии информации о поставщике в списке недобросовестных поставщиков, порядок ведения которого определен на официальном сайте АК «АЛРОСА» (ПАО) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://www.alrosa.ru>), в изменение общего порядка оценки и сопоставления, определенного в пункте 1.2.31 информационной карты его оценки по любым критериям, связанным с квалификацией (опыт, деловая репутация и т.д.), кроме критериев ресурсного обеспечения (материально-технические и кадровые ресурсы), умножается на коэффициент «0».

Вместе с тем, требование к деловой репутации перед Заказчиком не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку заявка участника закупки находящего в списке недобросовестных поставщиков иных хозяйствующих субъектов (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), может быть оценено в полном мере согласно критериям и порядку оценки, предусмотренному Документацией, в то время как заявка участника, находящиеся в списке недобросовестных поставщиков Заказчика по всем критериям будет оценена в 0 баллов.

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 заявок на участие в закупке, что не

позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения обязательств по договору.

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 «Автомобили и тракторы» от 20.07.2017 №06/001 (вх. № 115614 от 27.07.2017) на действия (бездействие) заказчика АК «АЛРОСА» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей к ДЗ-98. Закупка осуществляется у субъектов малого и среднего предпринимательства. (извещение №31705067676) необоснованной.

2. Признать в действиях АК «АЛРОСА» нарушение части 1 статьи 2, пункт 4, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АК «АЛРОСА» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.08.2017 № 223ФЗ-771/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

