

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-474/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Новоуральская типография» 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»

29.06.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Новоуральская типография» от 21.06.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Алроса» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на предмет «Производство упаковки для бриллиантов, сопроводительных материалов и полиграфической продукции» (Лот № 6) (извещение № 31806398227) 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 «Новоуральская типография» (далее - Заявитель) от 21.06.2018 б/н (вх. 100311/18 от 22.06.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Алроса» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на предмет «Производство упаковки для бриллиантов, сопроводительных материалов и полиграфической продукции» (извещение № 31806398227) (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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом

положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках АК «АЛРОСА», утвержденным наблюдательным советом АК «АЛРОСА» протоколом от 29.09.2016 № А01/24-ПР-НС (далее – Положение о закупке).

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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколам, составленным в ходе проведения Запроса предложений:

- - - Извещение о проведении Запроса предложений, документация о проведении Запроса предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 20.04.2018;
    - Начальная (максимальная) цена договора (общая) — 36 078 238,4 рублей;
    - Дата окончания подачи заявок — 08.05.2018;
    - Дата рассмотрения заявок — 14.05.2018;
    - Дата подведения итогов закупки — 06.06.2018.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих

участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком нарушен порядок проведения дополнительных этапов Запроса предложений;
    - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений;
    - Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от проведения Запроса предложений по Лоту № 3;
    - Заказчиком неправомерно разделен на лоты предмет Запроса предложений.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации. Также представитель Заказчика сообщил, что Заявителем подана заявка на участие только по Лоту № 6.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, на участие в Запросе предложений по Лоту № 6 подано 4 заявки, допущено 4 заявки. Начальная (максимальная) цена договора по Лоту № 6 - 9 513 421,90 рубль.

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 представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком нарушен порядок проведения дополнительных этапов запроса предложений, а именно неправомерно проведена процедура переторжки до процедуры оценки заявок на участие в Запросе предложений.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность

заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 29.13.1 Положения о закупке установлено, что переторжка проводится с допущенными участниками в порядке, предусмотренном в решении, принятом закупочным органом, и по правилам, установленным в извещении и/или документации о закупке.

Согласно пункту 3.12.9 Документации установлено, что по результатам рассмотрения заявок участников Запроса предложений Заказчиком может быть принято решение о проведении конкурентных переговоров и переторжки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что переторжка проведена в соответствии с требованиями Документации и Положения о закупке.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений по неценовым критериям оценки.

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

В соответствии с приложением № 4 «Методика оценки заявок участников закупочной процедуры» Заказчиком при оценке по неценовым критериями оценивается «Соответствие качества предоставленных образцов в рамках Технического предложения (Форма 4, пункт 8.4 Документации) Техническому заданию (Приложение №2)».

При этом указано, что предложения Участников оцениваются путем применения бального метода оценки, от 0 до 5, по следующим показателям (подкритериям):

5 баллов - Образцы полиграфической продукции полностью соответствуют ожиданиям Заказчика по качеству, обладают наивысшей возможной предпочтительностью;

4 балла - Образцы полиграфической продукции соответствуют ожиданиям Заказчика по качеству, обладают высокой предпочтительностью;

3 балла - Образцы полиграфической продукции частично соответствуют ожиданиям Заказчика по качеству, обладают средней предпочтительностью;

2 балла - Образцы полиграфической продукции не в полной мере соответствуют ожиданиям Заказчика по качеству, обладают низкой предпочтительностью;

1 балл - Образцы полиграфической продукции минимально соответствуют ожиданиям Заказчика по качеству, обладают низкой предпочтительностью;

0 баллов - Образцы полиграфической продукции не соответствуют ожиданиям Заказчика по качеству.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что порядок оценки заявок по неценовым критериям не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора, поскольку в Документации Заказчиком не раскрыты понятия «ожидания Заказчика», «степень предпочтительности» подлежащие оценке закупочной комиссией Заказчика и соответственно подлежащих представлению участниками закупки в своих заявках для получения оценки по указанному критерию.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, что ограничивает участников закупки в получении максимального количества баллов, а также не позволяет Заказчику объективно сопоставить заявки участников Запроса предложений.

Указанные действия Заказчика нарушают пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от проведения Запроса предложений по Лоту № 3.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках жалоба на положения документации о проведении закупки может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Жалоба поступила в ФАС России 22.06.2018, при этом согласно Извещению дата окончания срока подачи заявок - 08.05.2018.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявитель не является участником Запроса предложений по Лоту № 3.

Учитывая изложенное, довод Заявителя о неправомерном отказе Заказчика от проведения Запроса предложений по Лоту № 3 не подлежит рассмотрению Комиссией ФАС России.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно разделен на лоты предмет Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая объем, функциональные, технические и иные характеристики закупаемого товара, работ и услуг.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика сообщили, что Запрос предложений проводится для целей удовлетворения потребностей структурных подразделений Заказчика, расположенных в различных субъектах Российской Федерации, в связи с чем предмету закупки разделен на лоты по территориальному признаку.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились и не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы. Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в том числе в нарушении порядка проведения Запроса предложений, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

5. 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 в пункте 2.2.1 Положения о закупке.

Пунктом 1.2.26 Информационной карты Документации установлено дополнительное требование к участникам Запроса предложений, а именно:

- «Наличие трудовых ресурсов при одновременном соблюдении следующих

условий: Участник должен предоставить персонального менеджера в количестве 1 работника, выделенного для взаимодействия с Заказчиком. В дальнейшем на указанный e-mail, будут поступать приглашения на участие в закрытых процедурах;

- Наличие в штате в количестве 1 работника - препресс-специалиста, с возможностью корректной подготовки макетов к производству. Подтверждается, справкой о кадровых ресурсах по форме №11 (п. 8.11)».

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, указанных в пункте 1.2.26 Информационной карты Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагают дополнительные непредусмотренные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.2.1 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Подпунктом 10 пункта 6.1.3 Документации установлено, что участник Запроса предложений не должен являться офшорной компанией.

Вместе с тем, действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц, не зарегистрированных на территории Российской Федерации, на особых территориях, называемых офшорными зонами.

Таким образом, участие в закупке офшорных компаний не противоречит требованиям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.2.1 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 4.1 проекта договора Документации установлено: «Исполнитель имеет право привлекать третьих лиц для выполнения обязательств по настоящему Договору только по согласованию с Заказчиком, оставаясь при этом ответственным перед Заказчиком за качество Продукции и действия третьих лиц при условии обеспечения конфиденциальности информации такими лицами».

Вместе с тем, указанное положение Документации ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика. При этом согласование перечня привлекаемых субподрядчиков с Заказчиком (третьим лицом), является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, могут ограничить количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.2.1 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 1.2.4 Информационной карты Документации установлено, что лоты Запроса предложений являются делимыми, при этом правила распределения объемов продукции/работ/услуг среди нескольких участников указаны в пункте 1.2.33 Информационной карты Документации.

Согласно пункту 1.2.33 Информационной карты Документации объемы продукции могут распределяться среди нескольких участников по максимальным баллам, согласно критериям методики оценки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что распределение объемов закупаемой продукции между участниками Запроса предложений будет осуществляться путем сравнения предложенных цен по каждой номенклатуре закупаемой продукции.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что Документация не содержит конкретного порядка распределения объемов продукции среди нескольких участников, что ограничивает участников закупки в обоснованном формировании коммерческого предложения на участие в Запросе предложений.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.2.1 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

- -



- Признать жалобу ООО «Новоуральская типография» (ИНН: 6682000562, ОГРН: 1126682000598) от 21.06.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Алроса» (ИНН: 1433000147, ОГРН: 1021400967092) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на предмет «Производство упаковки для бриллиантов, сопроводительных материалов и полиграфической продукции» (извещение № 31806398227) обоснованной в части ненадлежащего порядка оценки заявок участников Запроса предложений.

- -

- Признать заказчика ПАО «Алроса» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 29.06.2018 № 223ФЗ-474/18.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.06.2018 № 223ФЗ-474/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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