

о признании жалобы обоснованной

16 марта 2015 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

^...^ – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

^...^ - начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

^...^ - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

^...^ - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

^...^ - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

в отсутствие ^...^ – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «СПЕКТР» (далее - ООО «СПЕКТР», Заявитель) на действия Государственного предприятия Омской области «Дорожное ремонтно-строительное управление № 6» (далее - ГП «ДРСУ № 6», Заказчик) по проведению запросов предложений на поставку песка природного (извещения о проведении закупок № 31502073276, 31502073299, 31502073346, 31502073252 размещены на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет») (далее - запросы предложений, Закупки),

в присутствии представителя Заявителя: директора ООО «СПЕКТР» ^...^ (доверенность от 16.03.2015 б/н, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя Ответчика: ^...^ (доверенность от 12.01.2015 б/н, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя специализированной организации ООО «ОТС-55» (далее - специализированная организация) - генерального директора ООО «ОТС-55» ^...^ (выписка из ЕГРЮЛ от 25.02.2015 № 554320150128408, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ООО «СПЕКТР» (вх. от 05.03.2015 № 2246) на действия ГП «ДРСУ № 6» по проведению запросов предложений.

Заявитель считает, что Заказчик при составлении документаций по проведению запросов предложений нарушил требования Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

1.1. Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе подать жалобу в антимонопольный орган на действие или бездействие заказчика, в случае предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются сведения, которые определены положением о закупке, в том числе: требования к участникам закупки и перечень документов для подтверждения соответствия участников установленным требованиям. Однако, Заказчик не имеет права устанавливать «завышенные» требования к участникам закупки либо требовать от них «дополнительных» документов, не предусмотренных Положением о закупках.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее — официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках запрещает предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в документации о закупке.

В части 2 статьи 17 Положения о закупках установлено, что размер обеспечения заявки на участие в торгах не может быть менее двух процентов и более двадцати пяти процентов начальной цены контракта, а в случае проведения запроса предложения - менее пятикратного размера цены за единицу товара и более двухсоткратного размера цены за единицу товара, услуги.

Однако, согласно закупочным документациям запросов предложений размер обеспечения заявки составляет 5 % (пункт 23 раздела 10 Документаций о закупках), что не соответствует Положению о закупках и нарушает часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

1.2. Заявитель считает, что подкритерий оценки и сопоставления заявок на участие в запросах предложений, предусматривающий наличие в собственности (аренде) добывающего предприятия, которое подтверждается предоставлением копий соответствующих документов: лицензии на право пользования недрами, либо договора аренды с предприятием, имеющим такую лицензию (подпункт 2.2 пункта 21 раздела 10 Документаций о закупках), ограничивает конкуренцию.

Заявитель просит аннулировать протокол подведения итогов приема заявок.

На заседании Комиссии 16.03.2015 представитель Заявителя поддержал доводы жалобы ООО «СПЕКТР» от 05.03.2015 № 1/05 в полном объеме.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 06.03.2015 № 05-2203

специализированной организацией 13.03.2015 представлены заверенные копии документов, в том числе:

- Положения о закупке товаров, работ и услуг ГП «ДРСУ № 6» (далее - Положение о закупках);
- извещения о проведении запросов предложений;
- Документаций о проведении Запросов предложений (далее - Документация);
- заявок на участие в Закупках;
- протоколов вскрытия конвертов с заявками на участие в Запросах предложений;
- протоколов рассмотрения заявок на участие в Запросах предложений.

На заседании Комиссии 16.03.2015 представитель специализированной организации с доводами жалобы ООО «СПЕКТР» от 05.03.2015 № 1/05 не согласился и пояснил следующее.

2.1. Отношения, связанные с Закупками регулирует Положение о закупке товаров, работ и услуг ГП «ДРСУ № 6» в редакции, утвержденной директором ГП «ДРСУ № 6» 24.02.2015 (далее - Положение о закупках). Редакция Положения о закупках была разработана, в том числе, в связи с необходимостью введения новых способов для проведения закупок. Представитель специализированной организации отметил, что участники Запроса котировок не обращались за разъяснениями ни к организатору торгов, ни к Заказчику.

Согласно части 2 статьи 17 Положения о закупке размер обеспечения заявки на участие в торгах не может быть менее двух процентов и более двадцати пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта, а случае проведения запроса предложений (за исключением отбора финансовой или страховой организации) – менее пятикратного размера цены за единицу товара, услуги и более двухсоткратного размера цены за единицу товара, услуги.

Первая половина части 2 статьи 17 Положения о закупке применима к способам закупки, в которых определена начальная (максимальная) цена контракта, в том числе и к запросу предложений. Вторая половина части 2 статьи 17 Положения о закупке применима только к запросам котировок, в которых установлена «цена за единицу товара».

Заказчик установил обеспечение заявок на участие в Запросах предложений в размере 5% исходя из того, что Заказчиком в Документациях была определена начальная (максимальная) цена контракта.

Все участники, подавшие заявки на участие в Запросах предложений, внесли денежные средства в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта в качестве обеспечения заявок.

2.2. Довод Заявителя о том, что подпункт 2.2 пункта 21 раздела 10 Документаций, а именно, наличие в собственности (аренде) добывающего предприятия ограничивает конкуренцию, представитель Ответчика считает необоснованным.

Критерии оценки заявок на участие в запросах предложений не ограничивают участников Запросов предложений, потому что это критерии оценки участников, допущенных к участию в Конкурсе.

Согласно пункту 21 раздела 10 Документаций Заказчиком установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок на участие в запросах предложений:

Согласно Критериям оценки заявок на участие в Конкурсе, установленным в пункте 21 раздела 10 Документаций:

- «1. Цена контракта, значимость критерия - 50%;
- 2. Квалификация участника запроса предложений, значимость критерия – 50 %;
- 2.1 Наличие у участника закупки опыта поставки товаров, аналогичных предмету запроса предложений... оценивается в 60 баллов;
- 2.2 Наличие в собственности (аренде) добывающего предприятия... оценивается в 40 баллов».

При оценке квалификации участников Запросов предложений максимальным количеством баллов оценивается опыт выполнения работ - 60 баллов, а наличие лицензии или договора аренды с предприятием, имеющим такую лицензию - 40 баллов.

Установление Заказчиком подкритерия по наличию у поставщика лицензии на право пользования недрами, либо договор аренды с предприятием, имеющим такую лицензию, было обусловлено желанием Заказчика заключить контракт с более надежным поставщиком.

2.3. Рассмотрение заявок на участие в Запросах предложений состоялось 06.03.2015. Запросы предложений признаны несостоявшимися, всем участникам запросов предложений отказано в допуске к участию в запросах предложений на основании пункта 1 части 3 статьи 59 Положения о закупках, а именно, участники закупок в составе заявок не предоставили конкретные значения показателей товаров, соответствующие документам запросов предложений.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 56 Положения о закупках заявка на участие в запросе предложений, в том числе, должна содержать конкретные значения показателей товаров.

Следовательно, по мнению специализированной организации, участник запроса предложений в заявке должен декларативно указать конкретные значения показателей товара. При поставке товара, которая сопровождается паспортом качества товара, характеристики поставляемого товара должны быть не хуже чем те, которые задекларированы в заявке.

Представитель специализированной организации отметил, что в соответствии с Положением о закупках в случае если торги признаны несостоявшимися в связи с принятием комиссией по проведению запроса предложений решения об отказе в допуске к участию в торгах всех участников закупки, подавших заявки на участие в торгах, Заказчик вправе заключить контракты с любым из участников Запросов предложений. Процедуры заключения контрактов приостановлены.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 26.02.2015 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru были размещены извещения № 31502073276, № 31502073299, № 31502073346, № 31502073252 о проведении Закупок, способ размещения закупок: запрос предложений, начальные (максимальные) цены договоров: 8 080 500 рублей, 6 717 000 рублей, 390 000 рублей, 10 723 500 рублей соответственно.

Согласно извещениям заявки принимаются в период с 26.02.2015 по 03.03.2015; дата и время окончания приема заявок: 03.03.2015 в 12-30 часов; дата, время рассмотрения заявок - 06.03.2015 в 12-00 часов, место рассмотрения заявок: 644010, г. Омск, ул. Пушкина, д. 72.

3.1. Согласно части 2 статьи 17 Положения о закупках размер обеспечения заявки на участие в торгах не может быть менее двух процентов и более двадцати пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта, а случае проведения запроса предложений (за исключением отбора финансовой или страховой организации) – менее пятикратного

размера цены за единицу товара, услуги и более двухсоткратного размера цены за единицу товара, услуги.

В пункте 23 раздела 10 Документаций величина обеспечения заявки установлена в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта.

Все участники, подавшие заявки на участие в Запросах предложений, внесли денежные средства в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта в качестве обеспечения заявок.

3.2. Согласно части 11 статьи 59 Положения о закупках оценка и сопоставление заявок на участие в запросе предложений осуществляется в соответствии с документацией о проведении запроса предложений в порядке, установленном в соответствии со статьей 29 Положения о закупках с учетом положений статьи 52 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 16 части 1 статьи 7 Положения о закупках заказчик вправе заключать закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе, в случае если торги признаны несостоявшимися в связи с принятием комиссией по проведению запроса предложений решения об отказе в допуске к участию в торгах всех участников закупки, подавших заявки на участие в торгах.

В пункте 21 раздела 10 Документаций Заказчиком установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок на участие в запросах предложений:

- «1. Цена контракта, значимость критерия - 50%;
- 2. Квалификация участника запроса предложений, значимость критерия – 50 %;
- 2.1 Наличие у участника закупки опыта поставки товаров, аналогичных предмету запроса предложений. Подкритерий подтверждается наличием комплектов документов (гражданско-правового договора, государственного (муниципального) контракта, документа, подтверждающего приемку поставленного товара, документа, подтверждающего оплату по такому гражданско-правовому договору, государственному (муниципальному) контракту, в которых участник закупки являлся поставщиком, подрядчиком, исполнителем) за 2012- 2015гг. в количественном выражении по количеству сделок (далее - наличие опыта поставки товара), оценивается в 60 баллов;
- 2.2 Наличие в собственности (аренде) добывающего предприятия. Подтверждается предоставлением копий соответствующих документов: лицензии на право пользования недрами, либо договора аренды с предприятием, имеющим такую лицензию (далее - наличие лицензии на право пользования недрами, либо договор аренды с предприятием, имеющим такую лицензию), оценивается в 40 баллов».

Все участники Запросов предложений по критерию «цена контракта» в заявках указали начальную (максимальную) цену договора, установленную Заказчиком.

Шкала оценки по показателю на наличие опыта поставки товара:

- при отсутствии сведений - 0 баллов;
- менее 7 комплектов документов - 20 баллов;
- от 7 до 15 комплектов документов - 40 баллов;
- более 15 комплектов документов - 60 баллов.

Шкала оценки по показателю на наличие лицензии на право пользования недрами, либо договора аренды с предприятием, имеющим такую лицензию:

- при отсутствии сведений - 0 баллов;

- наличие - 40 баллов.

Из пояснений представителя Ответчика следует, что установление Заказчиком подкритерия на наличие у поставщика лицензии на право пользования недрами, либо договор аренды с предприятием, имеющим такую лицензию, было обусловлено желанием Заказчика заключить контракт с более надежным поставщиком.

В пункте 3 части 3 статьи 56 Положения о закупках установлено, что заявка на участие в запросе предложений, в том числе должна содержать конкретные значения показателей товаров.

Согласно протоколам рассмотрения заявок на участие в Запросах предложений:

- № 31502073276 поступило 3 заявки ООО «СПЕКТР», ООО «ТД «Рост», ООО «Лазурит»;

- № 31502073299 поступило три заявки ООО «СПЕКТР», ООО «ТД «Рост», ООО «Лазурит»;

- № 31502073346 поступила одна заявка ООО «СПЕКТР»;

- № 31502073252 поступило 2 заявки ООО «ТД «Рост», ООО «Лазурит»,

закупки признаны несостоявшимися; всем участникам Закупок отказано в допуске к участию в запросах предложений на основании пункта 1 части 3 статьи 59 Закона о закупках, а именно, участники Закупок в составе заявок не предоставили конкретные значения показателей товаров, соответствующие документациям Запросов предложений.

В соответствии с уведомлениями Омского УФАС России от 06.03.2015 № 05-2202, от 06.03.2015 № 05-2203 процедуры заключения контрактов приостановлены, контракты не заключены.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав представителей ООО «СПЕКТР», специализированной организации, ГП «ДРСУ № 6», Комиссия признала жалобу обоснованной, исходя из следующего.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе, Закона о закупках и положения о закупке.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

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 (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке.

4.1. Организатор закупки при проведении торгов обязан установить требование о предоставлении обеспечения заявок на участие в торгах (часть 1 статьи 17 Положения о закупке).

Согласно части 2 статьи 17 Положения о закупках размер обеспечения заявки на участие в торгах не может быть менее двух процентов и более двадцати пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта, а в случае проведения запроса предложений (за исключением отбора финансовой или страховой организации) – менее пятикратного размера цены за единицу товара, услуги и более двухсоткратного размера цены за единицу товара, услуги.

В пункте 23 раздела 10 Документаций величина обеспечения заявки установлена в размере 5% начальной (максимальной) цены контракта.

Доводы представителя специализированной организации, что указанный размер обеспечения применим только к запросам котировок, в которых установлена «цена за единицу товара», а Заказчиком «цена за единицу товара» в Закупках не установлена, Комиссия считает необоснованными, поскольку цена за единицу товара - величина вычисляемая, как отношение начальной (максимальной) цены договора к количеству (объему) товара, величины которых установлены Заказчиком в закупочной документации. Кроме того, исходя из буквального прочтения части 2 статьи 17 Положения о закупках следует, что размер обеспечения заявок не может быть менее пятикратного размера цены за единицу товара, услуги и более двухсоткратного размера цены за единицу товара именно в случае проведения такого способа закупки, как запрос предложений (за исключением отбора финансовой или страховой организации).

Исходя из изложенного, Комиссия констатирует, что установление величины размера обеспечения заявки в размере «не менее двух процентов и более двадцати пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта» в Документациях запросов предложений нарушает нормы Положения о закупках ГП «ДРСУ № 6».

4.2. Согласно части 11 статьи 59 Положения о закупках оценка и сопоставление заявок на участие в запросе предложений осуществляется в соответствии с документацией о проведении запроса предложений в порядке, установленном в соответствии со статьей 29 Положения о закупках с учетом положений статьи 52 Положения о закупках.

В пункте 21 раздела 10 Документаций Заказчиком установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок на участие в запросах предложений:

- «1. Цена контракта, значимость критерия - 50%;
- 2. Квалификация участника запроса предложений, значимость критерия – 50 %;
- 2.1 Наличие опыта поставки товара оценивается в 60 баллов;
- 2.2 Наличие лицензии на право пользования недрами, либо договор аренды с предприятием, имеющим такую лицензию оценивается в 40 баллов».

Шкала оценки по показателю «Наличие у участника закупки опыта поставки товаров»:

- при отсутствии сведений - 0 баллов;
- менее 7 комплектов документов - 20 баллов;

- от 7 до 15 комплектов документов - 40 баллов;

- более 15 комплектов документов - 60 баллов.

Шкала оценки по показателю на наличие лицензии на право пользования недрами, либо договора аренды с предприятием, имеющим такую лицензию:

- при отсутствии сведений - 0 баллов;

- наличие - 40 баллов.

Все участники Запросов предложений в своих заявках предложили цену контракта, равную начальной (максимальной) цене договоров, установленной Заказчиком.

Следовательно, в рассматриваемых Запросах предложений определяющим критерием является Квалификация участников Запросов предложений.

В закупках № 31502073276, № 31502073299, № 31502073252 два участника из трех по критерию «наличие опыта поставки товаров» представили по 7 договоров каждый, которые по шкале были оценены одинаково: в 40 баллов.

Таким образом, утверждение представителя специализированной организации, что максимальным количеством баллов оценивается опыт выполнения работ, в данных Закупках не нашел своего подтверждения.

4.3. Довод представителя Ответчика, что установление подкритерия по наличию у поставщика лицензии на право пользования недрами, либо договора аренды с предприятием, имеющим такую лицензию, в размере 40 баллов обеспечит заключение контракта с более надежным поставщиком, Комиссия также считает несостоятельным.

Предметом Закупок является поставка песка природного. В приложении № 1 к Документации о закупке № 31502073276, № 31502073299, № 31502073252 Заказчик определил склад поставщика в радиусе 35 км от установленной им координаты в Омской области; № 31502073346 - 25 км. На участие в закупке № 31502073346 подана одна заявка - ООО «СПЕКТР».

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю.

В соответствии с распоряжением Правительства Омской области от 17.10.2015 № 71-р/234-рп «Об утверждении перечня общераспространенных полезных ископаемых Омской области» песок (кроме формировочного, стекольного, абразивного, для фарфорово-фаянсовой, огнеупорной и цементной промышленности, содержащего рудные минералы в промышленных концентрациях) входит в перечень общераспространенных полезных ископаемых Омской области.

Согласно статьям 18, 19 Закона РФ от 21.02.1992 N 2395-1 «О недрах» (далее - Закон о недрах), Закону Омской области от 29.12.2001 № 334-ОЗ «О государственном регулировании пользования недрами на территории Омской области» добыча общераспространенных полезных ископаемых осуществляется на основании лицензии.

В соответствии с частями 14, 15 Порядка предоставления недр и пользования ими на территории Омской области, утвержденного постановлением Правительства Омской области от 25.03.2008 № 28-п (далее - Порядок), предоставление недр в пользование оформляется специальным разрешением в виде лицензии. Лицензия удостоверяет право ее владельца на пользование участком недр в определенных границах в соответствии с указанной в ней целью в течение установленного срока и определяет условия пользования участком недр. Участок недр может быть использован для: разведки и добычи

общераспространенных полезных ископаемых или для геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых.

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

Определение такого значения удельного веса (40 баллов) для столь специального подкритерия объективно влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников.

Предоставленная заказчику Законом о закупках возможность самостоятельно определять критерии и порядок оценки и сопоставления заявок, по мнению Комиссии, не освобождает заказчика от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе предложений № 31502073299-2 от 06.03.2015 всем участникам закупки было отказано в допуске к участию в запросе предложений. Запрос предложений признан несостоявшимся, в связи с чем отсутствует необходимость выдачи предписания об аннулировании закупки.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу общества с ограниченной ответственностью «СПЕКТР» (далее - ООО «СПЕКТР», Заявитель) на действия Государственного предприятия Омской области «Дорожное ремонтно-строительное управление № 6» (далее - ГП «ДРСУ № 6», Заказчик) по проведению запросов предложений на поставку песка природного (извещения о проведении закупок № 31502073276, 31502073299, 31502073346, 31502073252 размещены на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет»).

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.