

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-143/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мегатек» 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»

26.02.2020 Москва

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

«...»

рассмотрев жалобу ООО «Мегатек» от 17.02.2020 б/н направленную письмом Московского УФАС России от 19.02.2020 № ПО/8514/20 на действия (бездействия) заказчика ПАО «Газпром» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на техническое обслуживание, обеспечение бесперебойной работы систем вентиляции, кондиционирования и холодоснабжения, а также эксплуатацию систем холодоснабжения на объекте МФК «Лахта Центр» для нужд ПАО «Газпром» (0001/20/6/0000935/ПАО Газпром/К/ГОС/Э/10.01.2020) (извещение № 32008753170) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Мегатек» (далее — Заявитель) от 17.02.2020 б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 19.02.2020 № ПО/8514/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на техническое обслуживание, обеспечение бесперебойной работы систем вентиляции, кондиционирования и холодоснабжения, а также эксплуатацию систем холодоснабжения на объекте МФК «Лахта Центр» для нужд ПАО «Газпром» (0001/20/6/0000935/ПАО Газпром/К/ГОС/Э/10.01.2020) (извещение № 32008753170) (далее – Конкурсный отбор, 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.

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

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 12.04.2012 № 1969 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и

документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке:

1. Извещение о проведении Конкурентного отбора, документация о проведении Конкурентного отбора (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС — 10.01.2020;
2. Дата окончания подачи заявок — 23.01.2020;
3. Дата рассмотрения заявок — 05.02.2020;
4. Дата подведения итогов закупки — 07.02.2020;
5. Начальная (максимальная) цена договора — 327 286 377, 14 рублей;
6. По итогам Конкурентного отбора 20.02.2020 заключен договор.

В целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы 25.02.2020 Комиссией ФАС России объявлен перерыв до 26.02.2020.

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 Заказчиком при проведении Конкурентного отбора нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по не стоимостным критериям;
2. Заказчиком в Документации установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников Конкурентного отбора.

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 представителя Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по не стоимостным критериям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции заказчик не вправе устанавливать необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с 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.

Пунктами 1.3 1.4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 2.5.3 Документации анализ рассмотрение и оценка заявок проводится в соответствии с приложением 3 к Документации «Методика анализа и оценки заявок на участие в конкурентном отборе» (далее – Методика оценки).

Из письменных пояснений Заказчика следует что Заявителю не присвоено максимальное количество баллов по не стоимостным критериям оценки заявок «опыт выполнения работ» и «наличие иных документов в соответствии с пунктом 5.1.28 Документации (в отношении которых указано «при наличии»)».

Согласно пункту 1 раздела 2 Методики оценки установлен критерий оценки заявок участников закупки «Опыт выполнения работ».

Оценка осуществляется следующим образом:

«При подсчете договоров учитывается следующее: 1. Тематика (указана в п. 5.1.6 Документации); 2. Стоимость договора: если начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки) (НМЦ) составляет значение до 50 млн. рублей с НДС, то учитываются договоры со стоимостью не менее 50 % от НМЦ; если начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки) (НМЦ) составляет значение от 50 до 500 млн. рублей с НДС, то учитываются договоры со стоимостью не менее 30 % от НМЦ, если начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки) (НМЦ) составляет значение от 500 до 5000 млн. рублей с НДС, то учитываются договоры со стоимостью не менее 20 % от НМЦ; если начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки) (НМЦ) составляет значение более 5000 млн. рублей с НДС, то учитываются договоры со стоимостью не менее 10 % от НМЦ; 3. Наличие копии выполненного договора».

Согласно письменным пояснениям Заказчика для оценки по критерию «Опыт выполнения работ» Заявителем представлено 28 договоров, вместе с тем к учету при присвоении баллов заявке Заявителя по указанному критерию принят только один договор (договор № 134/1 с ООО «ВЕЗА-СПБ») соответствующий требованиям указанного критерия оценки, поскольку если начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки) (НМЦ) составляет значение от 50 до 500 млн рублей с НДС, то учитываются договоры со стоимостью не менее 30 % от НМЦ.

Кроме того на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя, учитывая изложенное пояснил, что не имеет возражений относительно количества присвоенных баллов по критерию «Опыт выполнения работ».

Также согласно пункту 4 раздела 2 Методики оценки установлен критерий оценки заявок участников закупки «Наличие иных документов в соответствии с пунктом 5.1.28 Документации (в отношении которых указано «при наличии»)».

Для присвоения баллов по указанному критерию участникам необходимо представить указанные в пункте 5.1.28 Документации документы (при наличии), в том числе:

- Копия сертификата соответствия требованиям менеджмента качества ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015) (при наличии);
- Копии документов, подтверждающих статус авторизованного сервисного центра по техническому обслуживанию оборудования систем вентиляции, кондиционирования и холодоснабжения марок: «FlaktWoods», «Systemair», «Menerga Air», «ВЕЗА», «Сигмавент», «Вингс-М», «TROX», «Carel», «Siemens», «Belimo», «Wilo», «Grundfos», «Danfoss», «Teddington», «Stulz», «HiRef», «Daikin», «Carrier», «Cofely/Engie», «Alfa Laval», «Güntner», «Baltimore Aircoil» (при наличии).

Вместе с тем, учитывая отсутствие факта обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов для оценки по вышеуказанному критерию подтверждающих статус авторизованного сервисного центра по техническому обслуживанию оборудования систем вентиляции, кондиционирования и холодоснабжения, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в конкурентном отборе, возможность участников закупки предоставить указанные документы для оценки заявки по соответствующему критерию в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ставит в неравное положение участников конкурентного отбора.

Таким образом действия Заказчика, установившего в Документации критерий оценки заявок участников конкурентного отбора «Наличие иных документов в соответствии с пунктом 5.1.28 Документации (в отношении которых указано «при наличии»)» и как следствие осуществившего оценку заявки Заявителя по указанному критерию ограничивающее количество участников закупки, нарушают часть 6 статьи 3, пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников

Конкурентного отбора.

Комиссия ФАС России сообщает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о закупках организатор закупки обязан разместить документацию в Единой информационной системе в сфере закупок только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Конкурентном отборе – 23.01.2020 в 10:00. Вместе с тем, Жалоба направлена Заявителем в ФАС России 17.02.2020, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Документации не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

Учитывая, что текст Жалобы содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

3. Согласно пункту 3.2.1 Документации победитель в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения направленного в соответствии с пунктом 3.1.2 Документации уведомления организатора о результатах конкурентного отбора обязан предоставить Заказчику в двух экземплярах подписанный со своей стороны оригинал текста договора, подготовленный в соответствии с пунктом 3.2.2 Документации и информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Кроме того, согласно 3.2.4 Документации Заказчик вправе отказаться от заключения договора по итогам конкурентного отбора в случае непредоставления информации о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) или представления информации в неполном объеме.

Вместе с тем в случае если участником закупки является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, 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.

Таким образом, установление данного требования в Документации ограничивает количество участников закупки, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пункту 3.2.10 Документации банковское сопровождение договора осуществляется «Газпромбанк» (Акционерное общество) (ОГРН 1027700167110) (далее – Банк) в соответствии с правилами, указанными в Приложении 5 «Банковское сопровождение договора».

При этом Законом о закупках не предусмотрено банковское сопровождение.

Министерством финансов Российской Федерации на

основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;

- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;

- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;

- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает более 300 банков, отвечающий требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, требованиям, установленным к банковским организациям, соответствуют более 300 банков, в связи с чем для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе использовать услуги вышеуказанных банков.

Кроме того осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по договору заключаемому по итогам закупки либо на качество исполнения обязательств по договору а также обременяет участника закупки в случае признания его победителем по результатам закупочной процедуры открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке, что приводит к ограничению количества участников закупки

Таким образом установление указанного требования в Документации противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Согласно пункту 4.8 Документации участником в составе заявки в отношении привлекаемых участником субподрядчиков (соисполнителей) выполняющих свыше 10% работ по договору, должны быть представлены, в том числе:

- копия протокола (договора, соглашения) о намерениях между Участником и субподрядчиком/соисполнителем;
- копии лицензий и (или) других разрешительных документов, если субподрядчик (соисполнитель) привлекается для выполнения работ (оказания услуг), требующих наличие лицензии и (или) других разрешительных документов;
- формы-анкета участника (Форма 2), справка о выполнении договоров (Форма 3) (тематика в соответствии с указанной в пункте 5.1.6 Информационной карты);
- справка о материально-технических ресурсах (Форма 4);
- справка о кадровых ресурсах участника (Форма 5) (с заменой в формах «Участник» на «субподрядчик/соисполнитель»).

Вместе с тем, согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках требования предъявляемые к участникам закупки к закупленным 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.

Кроме того, согласно пункту 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны требования к участникам закупки и привлекаемым ими субподрядчиком, соисполнителям и (или) изготовителям товара являющегося предметом закупки и перечень документов представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Таким образом, действия Заказчика установившего указанные положения Документации в части необходимости предоставления участником закупки документов в отношении привлекаемых им соисполнителей (субподрядчиков) для выполнения работ по договору ограничивают количество участников закупки, нарушают пункт 2 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мегатек» (ИНН: 7811533884, ОГРН: 1127847560720) от 17.02.2020 б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 19.02.2020 № ПО/8514/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» (ИНН: 7736050003, ОГРН: 1027700070518) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на техническое обслуживание, обеспечение бесперебойной работы систем вентиляции, кондиционирования и холодоснабжения, а также эксплуатацию систем холодоснабжения на объекте МФК «Лахта Центр» для нужд ПАО «Газпром» (0001/20/6/0000935/ПАО Газпром/К/ГОС/Э/10.01.2020) (извещение № 32008753170) обоснованной в части довода о том, что Заказчиком неправомерно осуществлена оценка заявки заявителя по критерию «Наличие иных документов в соответствии с пунктом 5.1.28 Документации».
2. Признать Заказчика нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункты 2, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 26.02.2020 № 223ФЗ-143/20 не выдавать, поскольку по итогам Конкурентного отбора 20.02.2020 заключен договор.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.02.2020 № 223ФЗ-143/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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