

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-346/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Метла» 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»

20.04.2017 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Россети»: <...> - доверенность от 19.04.2017 № 65-17.

ООО «МЕТЛА»: <...> - доверенность от 19.04.2017 № 4, <...> - доверенность от 19.04.2017 № 5.

рассмотрев жалобу ООО «Метла» от 11.04.2017 № 28/17, направленную письмом Московского УФАС России от 11.04.2017 № ИШ/16918-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право договора на оказание услуг по фото- и видеосопровождению текущей деятельности ПАО «Россети» (786974) (извещение № 31704836863), 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 «Метла» (далее - Заявитель) от 11.04.2017 № 28/17, направленную письмом Московского УФАС России от 11.04.2017 № ИШ/16918-1 (вх. от 12.04.2017 № 54095/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право договора на оказание услуг по фото- и видеосопровождению текущей деятельности ПАО «Россети» (786974) (извещение № 31704836863) (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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 30.06.2014 (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, 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.

28.02.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Запросе предложений.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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

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

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии от 28.03.2017 № 71р/4, Заявителю отказано в допуске на участие в Запросе предложений, поскольку заявка Заявителя не соответствует требованиям пункта 3.7 Тома 2 Документации.

В соответствии с пунктом 3.7 Тома 2 Документации исполнитель должен иметь информационную систему – агрегатор социальных сетей (таких как: Twitter, Instagram, ВКонтакте, FB) SNWall, собственной разработки и опыт ее использования на крупных международных форумах (подтверждается предоставлением скриншотов и/или фотографий системы позволяющих идентифицировать мероприятие, в ходе которого использовалась система).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Заказчиком в адрес Заявителя направлен запрос, на основании которого Заявителем в адрес Заказчика направлен ответ (письмо от 23.03.2017 № 230),

согласно которому Заявитель представил в качестве агрегатора социальных сетей (таких как: Twitter, Instagram, ВКонтакте, FB) международный агрегатор социальных сетей — Tagboard, что не соответствует требованиям пункта 3.7 Тома 2 Документации.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России Заявителем не представлено доказательств и сведений подтверждающих, что заявка Заявителя соответствует требованиям Документации.

На основании изложенного, прийти Комиссии ФАС России к выводу о неправомерном действии Закупочной комиссией Заказчика не представляется возможным.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, согласно пункту 3.6.2.2 Тома 1 Документации в рамках отборочной стадии Закупочная комиссия может запросить у участников разъяснения или дополнения их заявок, в том числе представления отсутствующих документов, перечень которых был указан в настоящей Документации. При этом Закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть заявки, а также документы, перечень которых отсутствует в настоящей Документации. Допускаются уточняющие запросы по техническим условиям Заявки (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет Запроса предложений.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение Закупочной комиссией Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений и отказ в допуске участникам Запроса предложений в случае несоответствия ему, ограничивает количество участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования и отказ в допуске участникам Запроса предложений в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России не представлено сведений подтверждающих, что выявленное нарушение повлияло или могло повлиять на результаты закупки.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичные принципы предусмотрены подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке.

Пунктом 1.5.7 Тома 1 Документации установлено, что Организатор Запроса предложений, по решению Закупочной комиссии, вправе отклонить заявки участников Запроса предложений, аффилированных между собой (понятие аффилированного лица согласно ст.4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»).

Вместе с тем, Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлены вышеуказанные требования, так как Законом о закупках не предусмотрено ограничение участия в закупочной процедуре лиц, аффилированных с иными участниками закупки.

Кроме того, наличие у участника закупки аффилированности с иным участником закупки, однозначно не свидетельствует о ненадлежащем исполнении обязательств по договору и недобросовестности такого участника закупки.

При этом из положений Документации не представляется возможным определить условия реализации права конкурсной комиссии отклонить заявку участника закупки на указанных основаниях, а также данное требование может применяться в неравной степени к участникам закупки.

2.1 В соответствии с абзацем «д» пункта 3.3.8.2 Тома 1 Документации участник должен представить сведения в отношении всей цепочки его собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) с подтверждением заверенными участником выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, для акционерных обществ дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров, документами о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык. Срок действия выписок из Единого государственного реестра юридических лиц из реестра акционеров не должен превышать 60 (шестьдесят) дней со дня ее выдачи, документы о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык и полученных не ранее чем за 60 дней до срока окончания приема заявок. В случае каких-либо изменений сведений участники (а в дальнейшем победитель процедуры закупки) обязуются предоставить информацию об указанных изменениях в течение 7 (семи) календарных дней с момента возникновения таковых.

Согласно пункту 3.6.2.4. Тома 1 Документации предусмотрено, что Заказчик вправе отклонить заявку участника не отвечающую установленным в Документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в Заявке, в том числе если участник не предоставил справку о всей цепочке

собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, в связи с чем установление в качестве допуска данного требования является неправомерным.

2.2 Пунктом 3.3.8.1 Тома 1 Документации указано, что участвовать в процедуре Запроса предложений может любое юридическое, физическое лицо (в т. ч. индивидуальный предприниматель), являющееся субъектом малого и среднего предпринимательства, а также их объединения. Дополнительные требования к субподрядчикам и порядку подтверждения их соответствия установленным требованиям приведены в пункте 3.3.9 Документации

Пунктом 3.3.9. Тома 1 Документации предусмотрено, что участник Запроса предложений должен доказать Организатору Запроса предложений, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков/соисполнителей/сопоставщиков (т.е. выполняющих более 5% объема поставок, работ, услуг): осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика/соисполнителя/сопоставщика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ/оказания услуг/ поставок товаров;

В связи с вышеизложенным Участник готовит Заявку с учетом следующих дополнительных требований:

а) в Заявку включаются нотариально заверенные копии подписанных с двух сторон соглашений о намерениях заключить Договор, в случае признания Заявки Участника запроса предложений лучшей, между Участником и каждым привлекаемым субподрядчиком, с указанием перечня, объема, стоимости и сроков выполнения возлагаемых на субподрядчика/ соисполнителя/ сопоставщика соответственно работ/услуг/товара;

б) Заявка должна включать сведения, подтверждающие соответствие каждого субподрядчика/соисполнителя/сопоставщика установленным требованиям выполняемых работ/оказываемых услуг/поставляемого товара таким субподрядчиком/соисполнителем/сопоставщиком соответственно (пп. 3.3.8.2.). Предоставляемые субподрядчиком/соисполнителем/сопоставщиком формы 1.1., 2, 8, 8.1., 8.2., 8.3., 8.4., 12, 13 (заполняются субподрядчиком с указанием организаций субподрядчика/соисполнителя/сопоставщика и Участника и заверяются подписью и печатью Участника);

- 

- 

- 

- Заявка дополнительно должна включать сведения о распределении объемов выполняемых работ/оказываемых услуг/поставляемых товаров между Участником запроса предложений и субподрядчиками/соисполнителями/сопоставщиками по

установленной в настоящей Документации по запросу предложений форме 5.1 Документации.

При оценке субподрядчиков/соисполнителей/сопоставщиков количественные требования к субподрядчикам/соисполнителям/сопоставщикам и Участнику устанавливаются в процентном соотношении от перечня и объема выполняемых работ/оказания услуг/поставляемого товара.

Любое юридическое или физическое лицо, в т. ч. индивидуальный предприниматель, принимающее участие в запросе предложений лично либо в составе коллективного Участника, не может быть субподрядчиком/соисполнителем/сопоставщиком у других участников Запроса предложений.

Любое юридическое лицо или физическое лицо, в т.ч. индивидуальный предприниматель, не принимающее участие в Запросе предложений лично либо в составе коллективного Участника, может являться субподрядчиком/соисполнителем/сопоставщиком у произвольного числа участников.

Закупочная комиссия может отклонить Заявку, а Заказчик имеет право на одностороннее расторжение договора, если выяснится, что один или несколько субподрядчиков/соисполнителей/сопоставщиков отказались от соответственно выполнения работ/оказания услуг/поставки товара, а оставшиеся субподрядчики/соисполнители/соисполнители, с точки зрения Заказчика, не способны самостоятельно выполнить Договор.

Пунктом 2.1.4 проекта договора Документации установлено, что исполнитель вправе привлекать для оказания услуг, предусмотренных договором, третьих лиц, кандидатуры которых предварительно согласованы с Заказчиком в письменной форме, оставаясь единственно ответственным перед Заказчиком за оказание ему услуг в целом.

В соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки.

Вместе с тем, указанные требования ставят участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика. Кроме того, согласование перечня привлекаемых субподрядчиков с Заказчиком (третьим лицом), является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - 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.

Пунктом 3.3.11 Тома 1 Документации установлено, что в процессе подготовки заявки участники вправе обратиться к Организатору Запроса предложений за разъяснениями настоящей Документации по Запросу предложений. Запросы на разъяснение Документации должны быть направлены через ЭТП или в письменной форме на имя секретаря Закупочной комиссии за подписью руководителя организации или иного ответственного лица участника. Организатор запроса предложений обязуется в течение 5 рабочих дней ответить на любой вопрос, который он получит не позднее, чем за 3 дня до истечения срока приема Заявок. Организатор запроса предложений оставляет за собой право (но не обязанность) ответа на вопрос, полученный в более поздний срок, если обстоятельства позволят Организатору запроса предложений ответить на него в разумное время до установленного срока подачи Заявки.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и 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 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Метла» от 11.04.2017 № 28/17, направленную письмом Московского УФАС России от 11.04.2017 № ИШ/16918-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право договора на оказание услуг по фото- и видеосопровождению текущей деятельности ПАО «Россети» (786974) (извещение № 31704836863) необоснованной.

2. Признать ПАО «Россети» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля

размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.04.2017 № 223ФЗ-346/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.

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