

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-399/15

по результатам рассмотрения жалобы АО «Группа компаний «Сибкон» 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»

10.12.2015

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «АК «Транснефть»: <...> - доверенность от 08.12.2015 № 346, <...>- доверенность от 08.12.2015 № 345,

представители АО «Группа компаний «Сибкон» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу АО «Группа компаний «Сибкон» от 30.11.2015 № 379-МФ/15 на действия заказчика ОАО «АК «Транснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронном виде на право заключения договора на поставку ЗП-44.16 Метрологическое оборудование (запасные части для СИКН) (извещение № 31502862644) 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 АО «Группа компаний «Сибкон» от 30.11.2015 № 379-МФ/15 (вх. от 02.12.2015 № 140614/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «АК «Транснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронном виде на право заключения договора на поставку ЗП-44.16 Метрологическое оборудование (запасные части для СИКН) (извещение № 31502862644) (далее – Закупка).

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 Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «АК «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ОАО «АК «Транснефть» 30.04.2015 протокол № 12 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 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 (www.zakupki.gov.ru) (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.

16.10.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Закупки (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 27.10.2015;

дата рассмотрения заявок на участие в Закупке — 18.11.2015;

на участие в Закупке подано 2 заявки;

по итогам проведения Закупки заключены контракты с ЗАО «Машпром».

Из Жалобы следует, что при проведении Закупки, Закупочной комиссией неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Закупке.

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

- - - В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 13.3 Документации, Конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке лицо, подавшее заявку на участие в закупке, в том числе, по основанию несоответствия заявки по своему составу, оформлению, описанию предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации о закупке.

Пунктом 18 Документации установлено, что в составе заявки на участие в Закупке необходимо представить, в том числе, копии действующих договоров (или других документов, гарантирующих возможность размещения заказа) с производителями (официальными представителями, дилерами) товаров, работ, услуг по предмету закупки, в том числе полной цепочки: участник закупки – субподрядчик (соисполнитель); субподрядчик (соисполнитель) – производитель (исполнитель).

Учитывая изложенное, изучив Извещение, Документацию Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования к участникам Закупки о необходимости представить в составе заявки на участие в Закупке копий действующих договоров (или других документов, гарантирующих возможность размещения заказа) с производителями (официальными представителями, дилерами) товаров, работ, услуг по предмету закупки, в том числе полной цепочки: участник закупки – субподрядчик (соисполнитель); субподрядчик (соисполнитель) – производитель (исполнитель), не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке от 18.11.2015 № ЗП-44.16/И, заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям документации о Закупке, а именно в составе заявки на участие в Закупке не представлены документы, гарантирующие возможность размещения заказа с производителями (официальными представителями, дилерами) товаров, работ, услуг по предмету закупки, в том числе полной цепочки: участник закупки – субподрядчик (соисполнитель); субподрядчик (соисполнитель) – производитель (исполнитель).

Вместе с тем, учитывая нарушение Заказчиком части 1 статьи 2 Закона о закупках, в части установления неправомерного требования о необходимости представить в составе заявки на участие в Закупке копий действующих договоров (или других документов, гарантирующих возможность размещения заказа) с производителями

(официальными представителями, дилерами) товаров, работ, услуг по предмету закупки, в том числе полной цепочки: участник закупки – субподрядчик (соисполнитель); субподрядчик (соисполнитель) – производитель (исполнитель), действия Закупочной комиссии, выразившиеся в отказе Заявителю в допуске к участию в Закупке нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП).

2. Пунктом 18 Документации установлено, что в составе заявки на участие в Закупке необходимо представить, в том числе, план привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей) по форме 5 Документации.

Согласно форме 5 Документации, в таблице указываются, в том числе, субподрядчики (соисполнители) за исключением субъектов малого и среднего предпринимательства.

В пункте 1 формы 5 Документации указано, что под субподрядчиком (соисполнителем) понимается любая организация (дилер, представитель, производитель, изготовитель, исполнитель и т.п.), привлеченная к поставке товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Вместе с тем, указанное требование ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование в Документации об обязательном предоставлении сведений о планируемых к привлечению субподрядных организациях по форме 5 Документации, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Частью 3 Приложения № 1 Документации установлено, что оценка квалификационно-технической части проводится, в том числе, по критерию опыт осуществления поставок, аналогичных по характеру и объему поставок по предмету закупки за последние три года (Лист оценки № 2.1.1).

Согласно листу оценки № 2.1.1, оценка заявок осуществляется, в том числе, по подкритерию «Опыт выполнения работ по договорам с ОАО «АК «Транснефть» и ОСТ».

На заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно подтверждающих, что наличие соответствующего опыта оказания услуг именно Заказчику свидетельствует о том, что условия исполнения договора, содержащиеся в заявке лица, которое не имеет данный опыт, менее выгодны для

Заказчика.

Кроме того, Комиссия ФАС России, изучив Извещение, Документацию, приходит к выводу, что не представляется возможным однозначно определить, какие работы являются аналогичными предмету закупки, следовательно в установленном Заказчиком порядке оценки заявок не установлено содержание по критерию «Опыт осуществления поставок, аналогичных по характеру и объему поставок по предмету закупки за последние три года».

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого

предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП 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 АО «Группа компаний «Сибкон» от 30.11.2015 № 379-МФ/15 (вх. от 02.12.2015 № 140614/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «АК «Транснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронном виде на право заключения договора на поставку ЗП-44.16 Метрологическое оборудование (запасные части для СИКН) (извещение № 31502862644) обоснованной.

2. Признать ОАО «АК «Транснефть» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10 статьи 4, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.12.2015 №223ФЗ-399/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- В связи с тем, что по результатам проведения Закупки заключены договоры, предписание не выдавать.

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