

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-424/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сургутмебель» 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»

22.12.2015 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «НК «Роснефть»: – <...> – доверенность от 20.08.2014 № ИС-778/Д,

ООО «РН-Бурение»: – <...> – доверенность от 21.12.2015 № 150, Петрова А.В. – доверенность от 21.12.2015 № 151,

представители ООО «Сургутмебель» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Сургутмебель» на действия (бездействие) заказчика ООО «РН-Бурение», организатора ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку вагон-домов для ООО «РН-Бурение» (извещение № 31502346284), 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 «Сургутмебель» (далее – Заявитель) от 04.12.2015 № 02-04-1905 (вх. от 15.12.2015 № 147694-ЭП/15), на действия (бездействие) заказчика ООО «РН-Бурение» (далее – Заказчик), организатора ОАО «НК «Роснефть» (далее – Организатор) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку вагон-домов для ООО «РН-Бурение» (извещение № 31502346284) (далее – Запрос предложений).

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 на момент проведения Запроса предложений предусматривалась Положением о закупках товаров, работ, услуг № 2-08 Р-0019 ЮЛ-032, утвержденным решением единственного участника ООО «РН-БУРЕНИЕ» от 28.12.2012 (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.

12.05.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

16.12.2015 по результатам Запроса предложений Заказчиком, Организатором заключены договоры.

Из жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком, Организатором нарушены законные права и интересы Заявителя, выразившийся в принятии необоснованного решения по результатам отборочной стадии рассмотрения заявок о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации.

Представители Заказчика, Организатора с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Организатора, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько

юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

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.

Согласно пункту 1.5.1 Документации установлено, что при выявлении недостоверных сведений в представленной участником заявке, несоответствия участника, а также привлекаемых им для исполнения договора субподрядчиков (поставщиков, соисполнителей) требованиям, установленным к участникам закупок, его субподрядчикам (поставщикам, соисполнителям), несоответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг требованиям, установленным настоящей документацией к соответственно товарам, работам, услугам, являющимся предметом закупки, организатор отстраняет такого участника закупки от дальнейшего участия в данном запросе предложений на любой стадии его проведения.

Согласно пункту 9.5.12.1 Положения о закупках, отстранение участника запроса предложений осуществляется в случаях и в порядке, указанных в пункте 9.2.14 Положения о закупках.

Пунктом 9.2.14.1 Положения о закупках установлено, что отстранение участника закупки осуществляется в порядке, предусмотренном в пункте 9.1.18 Положения о закупках.

Пунктом 9.1.18.1 Положения о закупках установлено, что в любой момент вплоть до подписания договора закупочный орган с учетом своей компетенции вправе отстранить участника закупки, в том числе допущенного, в случаях:

а) обнаружения недостоверных сведений в заявке и (или) ее уточнениях согласно пункту 9.1.11.5 Положения о закупках, существенных для допуска данного участника к закупке и (или) установления его места в ранжировке;

б) подкрепленного документами факта давления таким участником закупки на члена закупочного органа, эксперта (при условии, что решение о привлечении экспертов было принято Закупочным органом), инициатора, руководителя организатора или заказчика.

Аналогичные условия для отстранения участников закупки, установлены в пункте 2.17.1 Документации.

Согласно протоколу от 23.10.2015 № ЗК(МТР)-324-15-16 закупочной комиссии ОАО «НК «Роснефть» в области материально-технических ресурсов об утверждении результатов отборочной стадии рассмотрения заявок на участие в закупке, Заявителю отказано в допуске к дальнейшему участию в Запросе предложений на основании: «п.10.5.6.2 б) Положения о закупке (несоответствие требованиям п. 3.1.48 информационной карты Документации о закупке – соответствие требованиям технического задания)».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что при проведении 30.06.2015 выездной проверки специалистами Заказчика, установлено, что представленный Заявителем образец вагон-дома не соответствует требованиям пунктов 3, 5, 6, 7, 8, 10, 13 Технического задания Документации, а именно сварочные швы каркаса вагон-дома проварены точечно; крепление наружных стеновых панелей болтовое; стыки между несущими каркасом здания и стеновыми панелями обработаны герметиком; крыша арочная типа, полукруглая и т.д.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии ФАС России не явился, в жалобе не представил доказательств, подтверждающих соответствия товара требованиям Документации.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о необоснованном отказе в допуске к участию в Запросе предложений, не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с частью 7 статьи 3 Закона о закупках при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно пункту 3.1.41 Документации Заказчиком установлено требование по отсутствию на момент проведения закупки (от подачи заявки до заключения договора с победителем) сведений об участнике в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (далее — Закон о размещении заказов).

На заседании Комиссии ФАС России Представители Заказчика, Организатора пояснили, что в Документации допущена техническая ошибка, в части указания Закона о размещении заказов.

Учитывая изложенное, установление требования по отсутствию на момент проведения Запроса предложений сведений об участниках Запроса предложений в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом о размещении заказов, нарушает часть 7 статьи 3 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.

- - - Согласно пункту 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия

ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен подпунктом 3 пункта 3.2 Положения о закупках.

Подпунктом 1 пункта 3.1.7 Документации к участникам Запроса предложений установлено требование об отсутствии отрицательного заключения по результатам технического аудита за период 12 месяцев до даты объявления закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что проведение «технического аудита» ни Документацией, ни законодательством не урегулировано.

Подпунктом 2 пункта 3.1.47 Документации к участникам Запроса предложений установлено требование об отсутствии в течение последних 24-месяцев, с даты предшествующей началу закупочных процедур, случаев судебных разбирательств в качестве участника с ОАО «НК «Роснефть» или ее дочерними обществами по причине нарушения поставщиком существенных условий договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ОАО «НК «Роснефть» или Обществ Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями его условий.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений ограничивает круг участников Запроса предложений.

Кроме того, пунктом 3.1.45 Документации Заказчиком установлены требования к участникам Запроса предложений, согласно которым организация набравшая 5 и более баллов, признается не соответствующей.

Подпунктом 4 пункта 3.1.45 Документации, установлено:

«непродолжительный срок существования (менее 2 лет):

срок существования менее 1 года – «2»

срок существования менее от 1 до 2 лет – «1»

срок существования более 2 лет – «0».

Вместе с тем, положения Документации не позволяют однозначно определить «срок существования» участника Запроса предложений, поскольку понятие «срок существования» в Документации не раскрыто.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 3 пункта 3.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 9 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.

4. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчиком закреплен подпунктом 2 пункта 3.2 Положения о закупке.

Пунктом 3.1.40 Документации установлены требования к опыту участников Запроса предложений, согласно которому участникам закупки для отверждения опыта, необходимо представить, в том числе:

«3. Для Участника закупки, являющимся производителем - письмо-подтверждение предоставления гарантийных обязательств в отношении предлагаемых к поставке МТР;

4. Для Участника закупки, не являющимся производителем - договор между Производителем и Участником закупки (дилерский, дистрибьюторский или иной) с указанием условий о сохранении гарантийных обязательств Производителя в отношении МТР при реализации МТР, являющихся предметом закупки, третьему лицу.

Или

Письмо от Производителя о подтверждении гарантийных обязательств на МТР, являющиеся предметом закупки, и предлагаемые к поставке Участником закупки. Письмо должно быть подписано уполномоченным лицом (имеющим право подписи от имени Производителя на основании Устава или доверенности на подписание договоров на сумму не менее начальной максимальной цены лота) и заверена печатью Производителя. В целях подтверждения полномочий подписанта должны быть представлены копии соответствующих документов (приказ о назначении или доверенность)».

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования в Документации, противоречат подпункту 2 пункта 3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Сургутмебель» от 04.12.2015 № 02-04-1905 (вх. от 15.12.2015 № 147694-ЭП/15), на действия (бездействие) заказчика ООО «РН-Бурение», организатора ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку вагон-домов для ООО «РН-Бурение» (извещение № 31502346284) необоснованной.
 - Признать заказчика ООО «РН-Бурение», организатора ОАО «НК «Роснефть» нарушившими часть 1 статьи 2, часть 7 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - В связи с тем, что по итогам проведения Запроса предложений Заказчиком, Организатором заключены договоры, предписание не выдавать.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.12.2015 № 223ФЗ-424/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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