

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-567/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Ниагара Компьютерс» 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»

07.08.2018 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Ниагара Компьютерс» от 11.07.2018 № П18-12/07 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ФЦДТ «Союз» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по расширению возможностей существующих вычислительных мощностей с целью обеспечения текущих и перспективных научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ ФГУП «ФЦДТ «Союз» (извещение № 31806582422), 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 «Ниагара Компьютерс» (далее — Заявитель) от 11.07.2018 № П18-12/07 (вх. 125043/18 от 02.08.2018) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ФЦДТ «Союз» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по расширению возможностей существующих вычислительных мощностей с целью обеспечения текущих и перспективных научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ ФГУП «ФЦДТ «Союз» (извещение № 31806582422) (далее — Конкурс, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ФЦДТ «Союз», утвержденным Генеральным директором ФГУП «ФЦДТ «Союз» Ю.М. Малюхин (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении

Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 07.06.2018;

- Дата окончания подачи заявок — 28.06.2018;
- Дата рассмотрения заявок — 05.07.2018;
- Дата подведения итогов Конкурса — 06.07.2018.

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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в Допуске к участию в Конкурсе.

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

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 представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

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 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.

Пунктом 2.1.2 Документации установлено: «Наименование, количество, объем, качество и характеристики поставляемых по договору товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг указаны в разделе 7 «Техническое задание» настоящей Документации».

Пунктами 3.3 и 3.4 технического задания Документации установлен перечень продукции и услуг закупаемых по результатам проведения Конкурса.

Согласно протоколу заседания единой комиссии по осуществлению закупок от 05.07.2018 № 2 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 4.14.2.3 подпункта в) Документации в связи с несоответствием заявки требованиям Документации, а именно требованиям технического задания Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что в технико-коммерческом предложении Заявителя отсутствуют следующие сведения:

- по позиции 7 «Стойка Hypelline ТТВ-3661-AS-RAL9004» раздела комплектации поставляемой аппаратной части сегмента;
- по позиции 1 «Операционная система Linux CentOS» раздела комплектации поставляемой программной части сегмента.

Также представитель Заказчика пояснил, что отсутствие в технико-коммерческом предложении вышеуказанных позиций технического задания Документации свидетельствуют о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации.

Пунктом 4.14.2.3 Документации установлено, что заявка на участие в Конкурсе должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей Документацией требований или быть лучше, то есть указанные требования являются пороговыми. По результатам проведения рассмотрения заявок комиссия Заказчика имеет право не допустить претендента к участию в Конкурсе, в том числе в случае несоответствия заявки (в том числе представленного технико-коммерческого предложения) требованиям Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о соответствии заявки на участие в Конкурсе требованиям Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя ввиду несоответствия требованиям Документации, не противоречат Закону о закупках, Положению о закупке, Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона

о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. 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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.4 Положения о закупке.

Пунктами 4.14.1.7 и 4.14.1.8 Документации установлено:

«При наличии сомнений в достоверности копии документа Заказчик вправе запросить для обозрения оригинал документа, предоставленного в копии. В случае если Претендент /Участник в установленный в запросе срок не предоставил оригинал документа, копия документа не рассматривается и документ считается не предоставленным.

В ходе рассмотрения Заявок Заказчик имеет право направить Претендентам запросы по разъяснению положений Заявки, не изменяющие условий Заявки (сроков и условий поставки продукции, выполнения работ, оказания услуг, графика платежей и иных условий Заявки). Данные запросы могут направляться, в том числе по техническим условиям Заявки (уточнение перечня предлагаемой продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг, технических характеристик продукции, иных условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет Конкурса, объем и состав предлагаемой Претендентом продукции, работ, услуг.

Также Заказчик вправе направить Претендентам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Заказчику исправленных документов. В случае непредставления Претендентом исправленных документов, Заказчиком применяются следующие правила:

- при наличии разночтений между информацией, указанной в Заявке, и информацией, указанной в документах, прилагаемых к Заявке, преимущество имеет информация, указанная в Заявке;
- при наличии разночтений между суммой, указанной словами, и суммой, указанной цифрами, преимущество имеет сумма, указанная словами;
- при наличии разночтений между ценой, указанной в Заявке, и ценой, получаемой путем суммирования итоговых сумм по каждой строке, преимущество имеет итоговая цена, указанная в Заявке.

Кроме того, Заказчик вправе запросить представление непредставленных, представленных не в полном объеме или в нечитаемом виде документов, подлежащих предоставлению в соответствии с настоящей Документацией».

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение 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 Конкурса.

Кроме того, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать информацию и документы может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, могут ограничить количество участников закупки, противоречит пункту 1.4 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 22 Информационной карты Документации установлена методика оценки заявок на участие в Конкурсе, согласно которой, Заказчиком осуществляется оценка заявок участников закупки по критериям «Цена договора» и «Квалификация участника»

При этом указано, что Заказчиком учитываются сведения и документы, предоставленные претендентов на участие в Конкурсе согласно подпункту 2 пункта 14 Информационной карты Документации.

В соответствии с пунктом 14 Информационной карты Документации установлено, что «Под опытом поставки продукции, выполнения работ, оказания услуг аналогичных предмету настоящего открытого конкурса подразумеваются подтвержденные договоры / дополнительные соглашения (спецификации) / заказы на поставку продукции, выполнение работ, оказание услуг (для подтверждения приложить копии первых и последних страниц указанных договоров, спецификаций, актов сдачи-приемки (актов приемки выполненных работ), счетов-фактур, товарных накладных. Данные документы должны быть приложены в строгой последовательности, как указано в справке об опыте выполнения договоров (по Форме 4 раздела 8 настоящего открытого конкурса, находящейся в составе заявки претендента на участие в открытом конкурсе) на общую сумму не менее 31 485 000,00 рублей».

Вместе с тем, из указанной формулировки Документации не представляется возможным определить конкретный перечень товаров, работ, услуг, договоры о выполнении или поставке которых будут считаться аналогичными, что ограничивает участников Конкурсе в подтверждении своей квалификации, и как следствие, в получении максимального количества баллов по критерию «Квалификация участника».

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Документации не установлены надлежащим образом критерии оценки и порядок оценки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, что не позволяет объективно сопоставить заявки участников Конкурса. Указанные действия нарушают пункты 12, 13 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.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Конкурса, поскольку к участию в Конкурсе допущена единственная заявка, в связи с чем оценка заявок Заказчиком не проводилась.

Также, согласно сведениям, размещенным в ЕИС, по результатам проведения Конкурса заключен договор от 23.07.2018 № 182-402/Д.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Ниагара Компьютерс» (ИНН: 7719018176, ОГРН: 1037739705629) от 11.07.2018 № П18-12/07 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «ФЦДТ «Союз» (ИНН: 5027030450, ОГРН: 1025007270375) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по расширению возможностей существующих вычислительных мощностей с целью обеспечения текущих и перспективных научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ ФГУП «ФЦДТ «Союз» (извещение № 31806582422) необоснованной.
 - Признать в действиях ФГУП «ФЦДТ «Союз» нарушения части 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России

материалы дела от 07.08.2018 № 223ФЗ-567/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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