

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-979/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мультиплан Рус» 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»

15.12.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Почта России»: <...>,

представители ООО «Мультиплан Рус» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Мультиплан Рус» от 04.12.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по информированию физических и юридических лиц Российской Федерации о доступных услугах Почты России, существующих и внедряемых, в том числе мобильного приложения и других цифровых продуктах, с помощью сети Интернет (извещение № 32009506193) 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 «Мультиплан Рус» от 04.12.2020 б/н (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по информированию физических и юридических лиц Российской Федерации о доступных услугах Почты России, существующих и внедряемых, в том числе мобильного приложения и других цифровых продуктах, с помощью сети Интернет (извещение № 32009506193) (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.

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.

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 закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», утвержденным Советом директоров АО «Почта России» (протокол от 09.10.2019 № 01-2019) (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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.
 1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 18.09.2020;
 2. Начальная (максимальная) цена договора – **224 307 989, 87 рублей;**
 3. Дата окончания подачи заявок – 10.12.2020;
 4. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов – 29.12.2020;
 5. На участие в Конкурсе подано 4 заявки.

На основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 14.12.2020 до 15.12.2020.

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 Закона о закупках 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 Конкурса нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком не исполнено ранее выданное предписание ФАС России от 05.11.2020 № 223ФЗ-867/20 (далее – Предписание).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Комиссией ФАС России 05.11.2020 рассмотрена жалоба от 30.10.2020 № 17/10-20 (далее – Жалоба № 1).

По результатам рассмотрения Жалобы № 1 Комиссией ФАС России принято решение ФАС России от 05.11.2020 № 223Ф3-867/20 (далее – Решение), в соответствии с которым в действиях Заказчика выявлены нарушения части 6 статьи 3, пунктов 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся, в том числе в неправомерном отказе участнику закупки в допуске к участию в Конкурсе, установлении ненадлежащего критерия оценки заявок участников закупки, а также ненадлежащих квалификационных требований к участникам закупки.

По результатам рассмотрения указанной Жалобы № 1 Заказчику выдано Предписание, согласно которому Заказчику предписано внести изменения в закупочную документацию в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и с учетом Решения со сроком предоставления подтверждения исполнения указанного Предписания до 24.11.2020.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, 24.11.2020 Заказчиком внесены изменения в закупочную документацию.

Вместе с тем изучив представленные материалы, а также информацию, размещенную в ЕИС, Комиссией ФАС России установлено следующее.

1.

1.

1. Согласно Решению в действиях Заказчика выявлено нарушение, выразившееся, в том числе в неправомерном отказе ООО «Медиа Плюс» в допуске к участию в закупке, ввиду установления неправомерного квалификационного требования об обеспеченности участника закупки финансовыми ресурсами.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.11 Документации установлено, что к участнику Конкурса может быть предъявлено, в том числе требование, согласно которому уровень обеспеченности финансовыми ресурсами у участника закупки должен быть не ниже 40 единиц, согласно методике расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок (Приложение № 5 к Положению о закупке). В случае недостаточности требуемого уровня обеспеченности финансовыми ресурсами (в интервале от 30 включительно до 40 единиц) участник Конкурса предоставляет увеличенное обеспечение исполнения договора на условиях и в порядке, указанных в извещении и/или Документации, в соответствии с методикой расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок, в случае принятия решения о заключении с ним договора (если данное требование установлено пунктом 3.1 информационной карты Документации).

При этом согласно пункту 1.21 Документации Заказчик или комиссия по закупкам обязаны в любой момент до заключения договора отстранить участника Конкурса от участия в Конкурсе в случае установления факта несоответствия участника Конкурса требованиям, установленным Документацией в соответствии, в том числе пунктом 1.11 Документации.

В соответствии с пунктом 3.1 информационной карты Документации уровень обеспеченности участника финансовыми ресурсами должен быть не ниже 40 единиц, согласно методике расчета финансовой обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок (Приложение № 5 к Положению о закупке). При этом соответствие участника конкурса указанным требованиям подтверждается путем предоставления информации и документов в соответствии с пунктом 3.4 информационной карты Документации.

Вместе с тем, изучив имеющиеся материалы, Комиссией ФАС России установлено, что отсутствие у участника закупки до заключения договора соответствующих финансовых ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего

исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, установление Заказчиком в Документации вышеуказанного квалификационного требования налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе и ограничивает количество потенциальных участников закупки, что также свидетельствует о неисполнении Заказчиком Предписания ФАС России.

Кроме того, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком не осуществлены действия, направленные на исполнение ранее выданного Предписания, поскольку Заказчиком после внесения изменений в закупочную Документацию указанное неправомерное требование к участникам закупки не исключено.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные требования Документации в части наличия у участника Конкурса соответствующих финансовых ресурсов, а также не исполнившего ранее выданное Предписание, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, статье 36 Закона о защите конкуренции и нарушают часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Также согласно Решению в действиях Заказчика выявлено, в том числе нарушение, выразившееся в установлении ненадлежащего критерия оценки заявок участников Конкурса «качество технического предложения и квалификация участника закупки».

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с положениями Документации оценка заявок осуществляется по критериям, указанным в приложении № 1 к информационной карте Документации, в том числе по критерию «качество технического предложения и квалификация участника закупки».

При этом указанным критерием установлено, что оценка заявок участников Конкурса осуществляется по показателю «Нахождение

участника в ТОП 36 рейтинга по медиазакупкам прямой рекламы в интернете за 2019 год по данным индустриального рейтинга adindex.ru».

Вместе с тем изучив указанные показатели оценки заявок, Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии объективности указанных показателей оценки, поскольку установление таких показателей предоставляет преимущественные условия отдельным участникам закупки, что ставит в неравное положение участников закупки и не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора.

Кроме того, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком не осуществлены действия, направленные на исполнение ранее выданного Предписания, поскольку Заказчиком после внесения изменений в закупочную Документацию указанные нарушения не устранены.

Таким образом, указанные действия Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников Конкурса, а также не исполнившего ранее выданное Предписание, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, статье 36 Закона о защите конкуренции и нарушают часть 1 статьи 2, пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Мультиплан Рус» от 04.12.2020 б/н

(ИНН: 9721042050, ОГРН: 1177746149184) на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (ИНН: 7724490000, ОГРН: 1197746000000) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по информированию физических и юридических лиц Российской Федерации о доступных услугах Почты России, существующих и внедряемых, в том числе мобильного приложения и других цифровых продуктах, с помощью сети Интернет (извещение № 32009506193) обоснованной.

2. Признать АО «Почта России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 15.12.2020 № 223ФЗ-979/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.12.2020 № 223ФЗ-979/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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