

РЕШЕНИЕ № 036/07/3-904/2021

по результатам рассмотрения жалобы

ООО «Ригор Право» на нарушение процедуры торгов

13.08.2021
Воронеж

г.

Резолютивная часть решения объявлена 10.08.2021

Решение в полном объеме изготовлено 13.08.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя;

Колмаков Р.В.. - член Комиссии, начальник отдела;

Капранчиков А.В. - член Комиссии, заместитель начальника отдела;

При участии в рассмотрении жалобы посредством интернет-видеоконференции представителя заказчика ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» Федоровой О.В., представителя заявителя ООО «Ригор Право» <...>, рассмотрев жалобу ООО «Ригор Право» на действия организатора торгов ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» (далее — Организатор торгов, Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме 03-210-2021, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по отбору организаций на поставку покрытий лакокрасочных (идентификационный номер закупки 32110503736), в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

02.08.2021г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Ригор Право» (далее —

Заявитель) на действия Организатора торгов, при проведении запроса предложений в электронной форме по отбору организаций на поставку товаров (далее — Закупка).

Существо жалобы с которой обратился заявитель состоит в следующем. Имея намерение принять участие в Закупке, Заявитель считает, что Организатором торгов в качестве критериев оценки заявок на участие в Закупке неправомерно установлены следующие критерии:

1. Наличие сертификата системы добровольной сертификации Газсерт (весомость критерия – 50 %),
2. Опыт выполнения работ (выполнения аналогичных поставок) (весомость критерия 30 %).

Заявитель считает, что установление спорных критериев оценки заявок ограничивает конкуренцию среди неопределенного круга лиц, которые могут иметь намерение принять участие в закупке и носит дискриминационный характер, что выражается в нарушении принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленных в статье 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Заявитель считает, что Организатор торгов ограничивает конкуренцию, предоставляя необоснованные преференции участникам Закупки, которые отвечают формальным требованиям, никак не связанным с реальным достижением целей закупки.

Заказчиком 02.08.2021г. внесены изменения в документацию о Закупке в части *исключения критерия оценки* «Опыт выполнения аналогичных работ (выполнения аналогичных поставок) в денежном выражении за последние 5 (пять) лет, предшествующие дате публикации извещения о закупке».

Заявителем представлены дополнения к жалобе, в которых приводятся дополнительные обоснования неправомерности установления Заказчиком критерия оценки «Наличие сертификата системы добровольной сертификации Газсерт».

В соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы

которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов. Заявитель жалобы ООО «Ригор Право» обратился в Воронежское УФАС России в течение срока поддачи заявок на участие в Закупке, следовательно входит в круг субъектов наделенных правом обжалования в антимонопольном органе действий Заказчика.

Таким образом, указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению по существу. В течение срока рассмотрения жалобы, предусмотренного частью 14 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» однократно объявлялся перерыв в целях полного и объективного рассмотрения всех обстоятельств дела.

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной и электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

Организатор торгов не согласился с доводами жалобы по основаниям, изложенным в возражениях, в удовлетворении требований, указанных в жалобе Заявителя, просит отказать и указывает, что законодатель наделил заказчика правом самостоятельно устанавливать критерии по которым оцениваются претенденты на участие в закупках, руководствуясь собственными потребностями.

Изучив имеющиеся материалы дела, позиции сторон, информацию, находящуюся в свободном доступе и административную практику, на которую ссылаются стороны настоящего дела, в соответствии с требованиями статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия установила следующее.

ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» является лицом которое, в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) обязано осуществлять закупку товаров, работ и услуг преимущественно по итогам проведенных конкурентных процедур, руководствуясь в том числе Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром газораспределение Воронеж», утвержденного решением Совета директоров ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» Протокол от 03.04.2020г.

Основными целями названного Закона № 223-ФЗ являются эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия потенциальных поставщиков, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и предотвращение коррупции.

02.08.2021 Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении запроса предложений в электронной форме № 03-210-2021 по отбору организации на поставку товаров по номенклатурной группе: лакокрасочная продукция. При этом участие в данной закупке могут принять лишь субъекты малого и среднего предпринимательства, о чем прямо указано в Документации.

В соответствии с техническим заданием документации о Закупке предметом заключения договора, заключаемого по итогам процедуры закупки является поставка для нужд Заказчика эмали ПФ-115 двух цветов и сольвента нефтяного.

Из содержания документации о Закупке установлено следующее. В пункте 3.29 закупочной документации установлен следующий перечень критериев оценки заявок на участие в Закупке:

- 1) Наличие сертификата системы добровольной сертификации Газсерт 50%
- 2) Цена закупки 50 %

Порядок оценки заявок по указанным критериям установлен в пункте 3.30 документации:

1. Оценка по критерию «Цена закупки»

$$R_{1i} = ((A_{\max} - A_i) / A_{\max}) \times 100$$

где:

R_{1i} – оценка (балл) Заявки i -го Участника по критерию «Цена закупки»;

A_{\max} – начальная (максимальная) цена предмета закупки;

A_i – предложение о цене по заявке i -го Участника закупки.

С целью сравнения заявок Участников, использующих право на освобождение от уплаты НДС или не являющихся налогоплательщиками НДС, предложение о цене Договора такого участника увеличивается на сумму налога на добавленную стоимость, в соответствии с Положениями гл. 21 НК РФ. Данное условие не действует, если предмет закупки не облагается НДС в соответствии с Положениями гл. 21 НК РФ. Договор по результатам закупки будет заключён с победителем закупки на условиях предложения о цене договора Участника.

Заявитель в ходе заседаний комиссии Воронежского УФАС России пояснил, что считает наличие критерия оценки заявок «наличие

сертификата системы добровольной сертификации «Газсерт» с весомостью 50% нарушением принципа равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, который устанавливает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указывает, что заказчики должны руководствоваться следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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.

Так, согласно п.6.3.1.14 Положения о закупках документация о конкурентной закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме) должна содержать «Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в конкурентной закупке».

В соответствии с п.13.3.2 Положения о закупках «В составе критериев оценки и сопоставления заявок Заказчик (Организатор) вправе указать как ценовые, в том числе такие подкритерии как цена, расходы связанные с исполнением договора, расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ и прочее, так и неценовые критерии, в том числе подкритерии, определяющие качественные, функциональные, экологические и иные характеристики предмета закупки, квалификацию участников закупки, наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом закупки и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации и прочие подкритерии, оценивающие соответствие участника закупки требованиям Заказчика».

Так, в соответствии с п. п.2.3.1.9 документации о Закупке указано что в случае если заявки участников оцениваются по критерию «Количество товара, сертифицированного в системе добровольной сертификации «Интергазсерт или газсерт», участник в составе заявки предоставляет надлежащим образом заверенные копии сертификатов Интергазсерт или газсерт на предлагаемый к поставке Товар.

В случае не предоставления участником надлежащим образом заверенных копий сертификатов Интергазсерт или газсерт на поставляемый Товар, такой заявке по критерию «Количество товара, сертифицированного в системе добровольной сертификации «Интергазсерт или газсерт» будет присвоена оценка «0 баллов».

Если заявка участника содержит противоречивые сведения о количестве товара, сертифицированного в системе «Интергазсерт или газсерт» (например, указанные в Коммерческом предложении сведения не подтверждены и/или отличаются от сведений, содержащихся в иных представленных в заявке документах), и Организатор не имеет возможности устранить обнаруженные противоречия, такой заявке по критерию «Количество товара, сертифицированного в системе добровольной сертификации «Интергазсерт или газсерт» будет присвоена оценка «0 баллов». Сертификат «Интергазсерт или газсерт» должен быть действительным до окончания срока действия договора, заключаемого по результатам закупки.

В случае если срок действия сертификата «Интергазсерт или газсерт» истекает до окончания срока действия договора, заключаемого по результатам закупки, то Заявке участника по критерию «Количество товара, сертифицированного в системе добровольной сертификации «Интергазсерт или газсерт» будет присвоена оценка «0 баллов».

Из вышеуказанного пункта документации о Закупке следует, что участнику необходимо в составе заявки предоставить надлежащим образом заверенные копии сертификатов Газсерт. В случае отсутствия такого сертификата заявка такого участника отклонена не будет, ей будет присвоен 0 баллов по данному критерию.

Комиссия отмечает, что сертификация товара в системе добровольной сертификации «Газсерт» не является обязательным требованием закупочной документации, а выступает в качестве критерия оценки заявок, что предоставляет участникам закупки возможность предложить к поставке как сертифицированный в указанной системе сертификации товар, так и не сертифицированный.

Соответственно, предложение участником товара, не сертифицированного в системе «Газсерт», не является основанием для отклонения его заявки, а оспариваемый критерий оценки в равной степени распространяется на каждого из участников и каких-либо преимущественных условий отдельным из них не создает. Каждый участник по своему усмотрению решает, необходимо ли представлять сертификат «Газсерт» в составе заявки или нет.

Весомость критерия оценки заявок в процентном соотношении находится в компетенции Заказчика, который вправе самостоятельно определить в целях выявления товара, подлежащего поставке, в наилучшей степени отвечающего требованиям и нуждам Заказчика.

Товар, закупаемый в рамках запроса предложений, используется при эксплуатации газопроводов, являющихся объектами повышенной опасности, то оценка заявок участников по вышеназванному критерию позволяет обеспечить поставку Заказчику качественной и безопасной в использовании в газовой отрасли продукции.

Заявителем не представлено доказательств, что требования о наличии сертифицированного товара внесены Заказчиком в Документацию с единственной целью, чтобы обеспечить победу какому-либо конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий Документации, в том числе установление критерия оценки заявок «Количество товара, сертифицированного в системе добровольной сертификации «Газсерт» с весомостью 50%, не соответствует целям и потребностям проводимой Заказчиком закупки.

Закон № 223-ФЗ не устанавливает ограничений как в самостоятельном определении Заказчиком критериев оценки заявок участников, так и в определении процентов их весомости. В рассматриваемом случае критерий является измеряемым, из его смысла потенциальные участники Закупки понимают предоставление каких документов необходимо для получения дополнительных баллов.

Закон № 223-ФЗ не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Дополнительно оценив доводы жалобы Заявителя и возражения Заказчика относительно необходимости включения спорного критерия в Закупку на основании локального нормативного акта, Комиссия приходит к следующим выводам. Так согласно Приказа №166 от 13.06.2012г. ОАО «Газпром газораспределение» при проведении конкурентных закупок продукции, указанной в Приложении к Приказу, дочерним организациям Газпром необходимо устанавливать оценочный критерий «наличие сертификата соответствия Системы добровольной сертификации ГАЗСЕРТ» с весовым коэффициентом не менее 50%. Данный локальный акт является обязательным к исполнению для ОАО «Газпром газораспределение Воронеж».

ОАО «Газпром газораспределение» также были разработаны нормативные технические требования к лакокрасочной продукции, используемой для окраски надземных газопроводов сетей газораспределения (Технические требования к лакокрасочной продукции, используемой для окраски надземных газопроводов сетей газораспределения и газопотребления и сооружений на них). Изготовитель лакокрасочных покрытий должен подтвердить характеристики краски на соответствие вышеуказанным техническим требованиям. Характеристики подтверждаются испытаниями краски в специальной лаборатории Изготовителя в присутствии экспертов, в том числе, представителей оценщика Газсерт. А для участия в спорной Закупке потенциальный участник либо предлагает к поставке сертифицированный товар в системе ГАЗСЕРТ и получает дополнительные баллы по спорному критерию, в противном случае Участник таких баллов не получает, что не приведет к отказу в допуске к участию в Закупке такому участнику.

Оценив фактические обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами, Комиссия Воронежского УФАС России не установила в действиях Заказчика нарушение требования Закона 223-ФЗ и на основании изложенного руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «Ригор Право» на действия ОАО «Газпром газораспределение Воронеж» при проведении запроса предложений в электронной форме 03-210-2021, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по отбору организаций на поставку покрытий лакокрасочных (идентификационный номер закупки 32110503736), необоснованной.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

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

Председатель Комиссии
Логошин

А.В.

Члены Комиссии
Колмаков

Р.В.

Капранчиков

А.В.