15.04.2016 №МТ-04/2142

РЕШЕНИЕ

по делу №554-ФАС52-04/16 (ж)

12 апреля 2016 года г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

- <…>. - заместитель председателя комиссии;
- <…> - член комиссии;
- <…> - член комиссии;
- <…> - член комиссии.

с участием:

от акционерного общества «Транснефть-Верхняя Волга»: <…> (по доверенности), -

рассмотрела 12 апреля 2016 года в заседании комиссии жалобу общества с ограниченной ответственностью «Композа» на действия акционерного общества «Транснефть – Верхняя Волга» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16 (извещение №31603346678),

и **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Композа» (далее – ООО «Композа», заявитель) на действия акционерного общества «Транснефть – Верхняя Волга» (далее – АО «Транснефть – Верхняя Волга», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16 (извещение №31603346678).

В жалобе заявитель указывает на следующее.

ООО «Композа» подана заявка на участие в открытом аукционе в электронной

форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16. В соответствии с протоколом №2 / ОА-С-09.65.16 от 25.03.2016 «заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Верхняя Волга» по рассмотрению материалов с заявками участников лот №ОА-С-09.65.16 Вычислительная техника» заявка ООО «Композа» отклонена от дальнейшего участия в закупке со следующим замечанием - отсутствует комфортное письмо банка-гаранта либо письменное подтверждение участника о готовности выполнить обеспечительный платеж на расчётный счет организатора. ООО «Композа» считает, что организатор открытого аукциона в электронной форме необоснованно отклонил заявку, так как документы в составе заявки представлены в полном объеме и в соответствии с требованиями, установленными в документации заказчика.

В связи с этим ООО «Композа» просит провести проверку действий АО «Транснефть - Верхняя Волга» и его закупочной комиссии при проведении закупки в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16 на соответствие положениям действующего законодательства Российской Федерации, а также повторно провести закупку в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16.

04.04.2016 жалоба ООО «Композа» Управлением принята к рассмотрению; заседание комиссии антимонопольного органа назначено на 12 апреля 2016 года в 16 часов 00 минут.

На процедуре рассмотрения жалобы присутствовал представитель АО «Транснефть - Верхняя Волга». ООО «Композа» на процедуру рассмотрения жалобы не явилось, представителя не направило, извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы.

По мнению заказчика, жалоба ООО «Композа» является необоснованной и не подлежащей удовлетворению. Представитель АО «Транснефть - Верхняя Волга» пояснил, что согласно пункту 15 инструкции для участников закупи одним из обязательных документов, составляющим заявку на участие в закупке, является комфортное письмо банка-гаранта по форме 1.1 (применяется в случае, если требованием проекта договора необходимо предоставление банковской гарантии обеспечения исполнения договора). В типовой форме договора (приложение №3), являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, указано, что участник закупки может выбрать одно из следующих условий обеспечения исполнения договора: предоставление банковской гарантии исполнения всех своих обязательств по договору (комфортное письмо банка-гаранта) или перечислить денежные средства на расчетный счет организатора торгов.

ООО «Композа» в составе своей заявки прикрепило информационное письмо от 10.03.2016 №123 о том, что в связи с отсутствием обеспечения контракта по закупке №31603346678 комфортное письмо банка-гаранта и банковская гарантия не требуются.

Таким образом, ООО «Композа» не воспользовалось своим правом направить запрос заказчику о разъяснении положений документации и не ознакомилось с

условиями предоставления комфортного письма в составе заявки, следовательно, заявка общества отклонена от дальнейшего участия.

Заслушав представителя ответчика, исследовав имеющиеся доказательства, комиссия приходит к следующему.

20 февраля 2016 года на сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16 (извещение №31603346678). Как следует из извещения, дата окончания приема заявок, дата вскрытия заявок – 15.03.2016; дата рассмотрения заявок и подведения итогов – до 29.03.2016.

В соответствии с извещением предметом открытого аукциона в электронной форме является заключение договора поставки вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16.

Начальная (максимальная) цена договора – 17 855 444,40 (семнадцать миллионов восемьсот пятьдесят пять тысяч четыреста сорок четыре) рублей 40 копеек, включая НДС; 15 131 732,54 (пятнадцать миллиона сто тридцать одна тысяча семьсот тридцать два) рублей 54 копейки, без учета НДС.

В соответствии с пунктом 1.3 инструкции для участника закупки победителем закупки признается лицо, заявка которого соответствует требованиям документации о закупке, которое предложило наиболее низкую цену договора, либо, в случае предложения одинаковой цены договора лицо первым предложившим такую стоимость. Победителем закупки с распространением на него соответствующих прав и обязанностей так же будет являться: участник закупки, заявка которого признана наилучшей после заявки победителя закупки, в случае уклонения последнего от заключения договора; единственный участник закупки, подавший заявку на участие в конкурентной закупке, в случае принятия решения о заключении договора с таким участником закупки.

Разделом 5 инструкции для участников закупки предусмотрены требования к участникам закупки.

При осуществлении закупки заказчик, организатор закупки устанавливает единые требования к участникам закупки, к которым в том числе относятся, соответствие заявки на участие в закупке требованиям документации о закупке, представление полного комплекта установленных инструкцией для участника закупки документов, форм, наличие в них полных, достоверных сведений, корректно заполненных форм и таблиц, предоставление участником закупки комфортного письма банка-гаранта из перечня банков, представленного по адресу http://www.transneft.ru/tenders/docs/ (Перечень банков-гарантов, гарантии которых должны приниматься организациями системы «Транснефть»).

Согласно пункту 6.3.3 инструкции предоставляемая заявка на участие в закупке должна быть оформлена в соответствии с требованиями документации о закупке.

В соответствии с разделом 7 инструкции участник закупки в качестве обеспечения исполнения договора должен представить комфортное письмо банка-гаранта, которое применяется в случае, если требованием проекта договора необходимо

предоставление банковской гарантии обеспечения исполнения договора.

В пункте 7.3.1. инструкции сообщается, что комфортное письмо банка-гаранта (Форма 1.1) оформляется в соответствии со следующими разъяснениями:

- комфортное письмо должно быть оформлено одним из банков, входящих в перечень, который представлен по адресу http://www.transneft.ru/tenders/docs/ (Перечень банков-гарантов, гарантии которых должны приниматься организациями системы «Транснефть»);

- в комфортном письме должны быть отражены банковские гарантии, наличие которых предусмотрено условиями типового договора поставки товаров, оказания услуг, выполнения работ, входящего в состав документации о закупке;

- в комфортном письме сумма банковской гарантии исполнения условий договора рассчитывается в соответствии с условиями договора от начальной (максимальной) цены договора (лота), указанной в извещении о закупке.

Комфортное письмо банка-гаранта предоставляется совместно с заявкой в отсканированном виде и в случае необходимости ОРИГИНАЛ должен быть представленв обязательном порядке в течение 2-х рабочих дней с датыписьменного запроса организатора закупки (пункт 7.3.2 инструкции).

Комфортное письмо банка-гаранта участникам закупки не возвращается и хранится с материалами закупки (пункт 7.3.3 инструкции).

В соответствии с разделом 13 проекта договора поставщик в период срока действия настоящего Договора обязан предоставить Покупателю обеспечение исполнения Договора. Способы обеспечения исполнения Договора указаны в подпунктах 13.1.1, 13.1.2 настоящего Договора. Выбор одного из способа обеспечения исполнения Договора осуществляется Поставщиком:

- пункт 13.1.1 проекта договора: поставщик после заключения Договора, в течение 21 (Двадцати одного) календарного дня с момента получения Спецификации, передает Покупателю оригинал безотзывной банковской гарантии исполнения всех своих обязательств по Спецификации, в том числе по гарантии качества и срока поставляемой Продукции с указанием Покупателя Бенефициаром (выгодоприобретателем) по гарантии;

- пункт 13.1.3 проекта договора: поставщик после заключения Договора, в течение 21 (двадцати одного) календарного дня с момента получения Спецификации, вносит обеспечение исполнения всех своих обязательств по Спецификации, в том числе по качеству и срокам поставляемой Продукции, на счет Покупателя, указанный в Договоре, денежными средствами и представляет Покупателю платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств.

Согласно протоколу №1/ОА-С-09.65.16 заседания конкурсной комиссии ОА «Транснефть-Верхняя Волга» по вскрытию заявок участников лот № на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №

В протоколе №2 / ОА-С-09.65.16 от 24.03.2016 «заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть - Верхняя Волга» по рассмотрению материалов с заявками участников лот №ОА-С-09.65.16 Вычислительная техника» указано, что заявки участников №3

(ООО «7Микрон»), №4 (ООО «Инновационные сырьевые технологии»), №5 (ООО «Авантаж»), №7 (АО «Форт Диалог»), №8 (ООО «Юнит Копир»), №10 (ООО «ЦУП»), №11 (ООО «СТСК») соответствуют требованиям документации о закупке; заявки №1 (ООО «Композа»), №2 (ООО «Долтен»), №6 (ООО «ЦК «КРиС»), №9 (ООО «Сонет НН») – имеют замечание: отсутствует комфортное письмо банка-гаранта либо письменное подтверждение участника о готовности выполнить обеспечительный платеж на расчётный счет организатора (нарушение пункту 2.9.1инструкции участника), в соответствии с пунктом 2.10.3 инструкции участника и пунктом 7.10.5 положения о закупках АО «Транснефть-Верхняя Волга» отклонить до дальнейшего участия в закупке заявки участников №1, №2, №6, №9.

В соответствии с протоколом №3/ ОА-С-09.65.16 от 29.03.2016 заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть-Верхняя Волга» по определению поставщика лот №ОА-С-09.65.16 Вычислительная техника» победителем на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №

01 апреля 2016 года между АО «Транснефть-Верхняя Волга» и ООО «Авантаж» заключен договор поставки №ОА-С-09.65.16/ВВМН-10-08-165.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» закреплены принципы, которыми руководствуется заказчик при проведении закупки:

- информационная открытость закупки;

- равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

- отсутствие ограничения доступа к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Пунктами 3, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлены требования, которые заказчик должен указать в документации о закупке, к таким относятся <u>требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.</u>

Согласно части 6 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 силу части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя торгов.

В соответствии с разделом 5 инструкции для участия в закупке при осуществлении закупки заказчик, организатор закупки устанавливает **единые требования** к участникам закупки, а именно, предоставление участником закупки комфортного письма банка-гаранта из перечня банков, представленного по адресу http://www.transneft.ru/tenders/docs/ (Перечень банков-гарантов, гарантии которых должны приниматься организациями системы «Транснефть»).

Отсюда следует, что участник закупки в качестве обеспечения исполнения договора должен представить только комфортное письмо банка-гаранта, какой-либо альтернативы данного письма не предусмотрено документацией. Кроме того, в приложении к документации установлена специальная форма 1.1 комфортного письма банка-гаранта.

На заседании комиссии представитель заказчика согласился, что в документации не прописаны в разделах условия, предъявляемые к участнику закупки и к документам, представляемым участником закупки в целях подтверждения его соответствия установленным заказчиком требованиям, возможность участника закупки представлять в составе заявки в качестве подтверждения обеспечения исполнения договора какого-либо иного документа помимо комфортного письма банка-гаранта.

Между тем из анализа заявок следует, что победитель закупки ООО «Авантаж» в качестве обеспечения исполнения договора предоставило заказчику гарантийное письмо, в котором сообщается, что общество гарантирует предоставление обеспечения исполнения договора путем внесения денежных средств на расчетный счет заказчика. Данное письмо составлено ООО «Авантаж» и подписано директором общества М.Э.Р.

Таким образом, заказчик допустил до дальнейшего участия в закупке и в последующем выбирал победителем закупки ООО «Авантаж», которое представило документ не соответствующий требованиям документации. При этом закупочная комиссия АО «Транснефть-Верхняя Волга» отстранила до дальнейшего участия в закупке ООО «Композа», указав в качестве основания для отстранения, в том числе отсутствие гарантийного письма, требование о предоставлении которого не содержится в закупочной документации.

Заказчик разрабатывает документацию и все приложения к ней в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и прописывает в своей документации конкретные требования к участникам закупки.

Вместе с тем в документации по рассматриваемой закупке при проведении открытого аукциона в электронной форме отсутствует возможность представления в качестве альтернативы гарантийное письмо в виде обеспечения исполнения договора, заказчиком установлены требования, согласно которым участник

закупки должен представить комфортное письмо банка-гаранта.

Таким образом, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что заказчик, его аукционная комиссия при проведении данной закупки предъявили к участникам закупки требования, не установленные аукционной документацией, а также применили требования закупочной документации к участникам закупки не в равной степени и тем самым нарушили порядок определения победителя.

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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Таким образом, при установленных фактических и правовых обстоятельств комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что жалоба общества с ограниченной ответственностью «Композа» на действия акционерного общества «Транснефть – Верхняя Волга» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16, обоснованна.

При вынесении решения по жалобе, доводы которой антимонопольным органом признаны обоснованными, комиссия на основании части 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» разрешает вопрос о возможности выдачи предписания.

Как указывается выше, 01 апреля 2016 года между АО «Транснефть-Верхняя Волга» и ООО «Авантаж» заключен договор поставки №ОА-С-09.65.16/ВВМН-10-08-165.

При таких обстоятельствах комиссия приходит к выводу, что актуальность и целесообразность выдачи предписания в данном конкретном случае отсутствует.

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. жалобу общества с ограниченной ответственностью «Композа» на действия акционерного общества «Транснефть – Верхняя Волга», его аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку вычислительной техники лот №ОА-С-09.65.16

признать обоснованной.

2. признать акционерное общество «Транснефть – Верхняя Волга» и его закупочную комиссию нарушающими положение части 6 статьи 3 Федерального закона «О закупках, товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в части предъявления к участникам закупки иных требований, не предусмотренных в документации о закупке, а также в части применение требования, установленных в закупочной документации к участникам закупки и к представляемым ими документам, не в равной степени ко всем участникам закупки.
3. признать акционерное общество «Транснефть – Верхняя Волга» и его закупочную комиссию нарушающими положение части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» в части нарушения порядка определения победителя торгов.
4. предписание не выдавать.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Заместитель

председателя комиссии <..>

Члены комиссии <…>

< >

< >