

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-03пр/16-87

27 июля 2016 года

город Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель комиссии: Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены комиссии: Коптев А.С. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Гисматуллин Р.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

в отсутствие представителей заявителя - ООО «Атлант оценка», надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения жалобы,

при участии представителей организатора торгов - Акционерное общество «Арктикморнефтегазразведка» – <...>, <...>, <...>, <...> по доверенности,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Атлант оценка» на действия организатора торгов при проведении торгов «услуги по оценке рыночной стоимости 100% доли в уставном капитале ООО «Арктическая нефтяная компания»» (извещение № 31603820569 от 27.06.2016) (далее по тексту - Торги),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель в поданной жалобе обжалует решение комиссии Заказчика об отклонении заявки на участие в Торгах.

Указывает на то, что право комиссии Заказчика не отчитываться перед участниками касательно причин выбора того или иного победителя нарушает требования Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Заявитель просит отменить результаты Торгов, провести проверку законности действий комиссии Заказчика.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласен, в подтверждение своих доводов представил письменные возражения.

Комиссия Мурманского УФАС, изучив представленные сторонами доводы, сведения и документы, приходит к следующим выводам.

Извещение о проведении Запроса предложений 27.06.2016 размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>.

Дата и время окончания подачи заявок: 11.07.2016 в 11:00.

Дата и время подведения итогов: не установлено.

На момент рассмотрения Торги приостановлены, договор не заключен.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядку заключения договоров.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках 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 положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет способы закупки товаров, работ, услуг, порядок подготовки и проведения которых должен быть установлен в положении о закупке.

Так, в соответствии с приказом №06 от 13.01.2016 года ОАО «Арктикморнефтегазразведка» закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым положением о закупках товаров, работ, услуг для дочерних обществ, утверждённым приказом ОАО «Зарубежнефть» №559 от 27.11.2015 (далее – Положение о закупках).

1. В силу пункта 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определённые положением о закупке, в том числе, место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Аналогичные требования предусмотрены пунктом 3.15 Положениях о закупке.

Согласно Документации о торгах, размещённой на официальном сайте, место рассмотрения предложений участников закупки (пункт 2.5.9 Документации), дата подведения итогов закупки (пункт 2.5.11 Документации) определяется тендерной комиссией АО «АМНГР».

Какого-либо порядка определения указанных сроков и иных сведений во исполнение предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках принципа информационной открытости не установлено.

Установление фиксированного срока подведения итогов влияет на процедуру принятия жалобы антимонопольным органом к рассмотрению согласно части 4,5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Заказчиком в нарушение пункта 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также пункта 3.15 Положения о закупках не установлен срок проведения процедуры закупки.

2. В нарушение пунктов 12,13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 3.15 Положения о закупках Заказчиком в документации о Торгах не установлены:

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 3.16 Положения о закупках предусмотрены критерии оценки. Критерии необходимы для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в Торгах.

Согласно пункту 3.16.1 комиссия заказчика должна оценивать и сопоставлять такие заявки по критериям. Критериями могут быть (пункт 3.16.2): стоимостные критерии (цена, стоимость жизненного цикла) и нестоимостные критерии (срок, условия поставки, функциональные, качественные характеристики товара, квалификация участника).

Заказчик в пункте 2.3 Документации о торгах определил только наименование критериев оценки заявок на участие в Торгах:

1. квалификационные критерии:

исполнение/соответствие требованиям пунктов 3.2.1 (стандартный перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям), 3.2.1 (стандартные требования к участникам закупки), 3.1.2 (дополнительный перечень требований к участникам закупки), а также отношение к субъектам малого и среднего предпринимательства

2. технические критерии:

соответствие предложения участника закупки Приложению №1 к документации (техническое задание); опыт работы по выполнению подобных работ; объём гарантийных обязательства; гарантийный срок.

3. коммерческие критерии:

стоимость предложения, срок проведения работ, углублённый финансовый анализ в Проект договора.

4. договорные критерии.

соответствие Проекту контракта на предмет существенности вносимых изменений.

Представители Заказчика пояснили, что указанные в документации о Торгах критерии, кроме цены, относятся к «иным критериям оценки».

Документация не содержит условий о порядке оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Учитывая изложенное, а также то, что из документации невозможно определить, как применяется сопоставление заявок и производится

оценка предложений участников сделавших «второе» и «третье» предложение Комиссия Мурманского УФАС России пришла к выводу, что порядок оценки заявок носит субъективный характер и не позволяет выявить участника сделавшего лучшее предложение в связи с отсутствием установленной пропорциональной зависимости между количеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками сведениями по указанным критериям оценки.

Указанная позиция поддерживается в решениях Федеральной антимонопольной службы России № 223ФЗ-314/15 от 29.10.2015, а также № 223ФЗ-365/15 от 23.11.2015.

Свою позицию по спорному вопросу выразил Высший арбитражный суд РФ. Так, в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.02.2014 N 3323/13 отмечено, что критерии должны соответствовать принципам открытости и прозрачности торгов, в том числе при определении победителя, являться стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов закупок при подведении их итогов.

Кроме ясного порядка оценки, Организатор торгов в любом случае должен обеспечить их публичность и открытость по составу надлежащих участников, единые и понятные для участников требования к конкурсной документации, процедуре участия в торгах, максимально чёткие критерии отбора победителя, обеспечивающие сопоставимость поданных участниками предложений, в том числе с учётом реальности их осуществления и эффективности (Постановление Президиума ВАС РФ от 25.12.2012 N 11237/12 по делу N А41-10785/11).

3. В разделе №3 документации установлены требования к участникам закупки.

В пункте 3.2.1 установлен перечень требований к участнику закупки, дублирующий раздел IV Положения о закупках.

Среди прочих требований Заказчик установил, что участник закупки должен соответствовать требованиям, предъявляемым законодательством РФ к организациям, выполняющим работы (оказывающим услуги), для выполнения которых он привлекается.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 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 путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Таким образом, Заказчиком в нарушение пункта 4 части 1 статьи 3, пункта 9 части

10 статьи 4 Закона о закупках в документации не определён конкретный перечень документов, подтверждающих право ведения оценочной деятельности, которые должны представить участники закупки с целью подтверждения своего соответствия требованиям законодательства Российской Федерации, в частности Федеральному закону от 29.07.1998 N 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

4. В пункте 4.10 документации указано, что договор заключается в течение 10 рабочих дней от даты получения извещения о признании победителем, то есть процедура проведения торгов предусматривает возможность заключения договора ранее 10 рабочих дней с момента подведения итогов.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии со статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействий) организатора торгов допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (часть 4 цитируемой статьи). Со дня направления уведомления о поступлении жалобы и до рассмотрения жалобы по существу торги приостанавливаются, а в этот период организатор торгов не вправе заключать договор. Причём договор, заключенный с нарушением требования, установленного цитируемой статьёй, является ничтожным (части 18, 19 цитируемой статьи).

В статье 18.1 Закона о защите конкуренции законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде запрета заключения договора в период обжалования.

Следовательно, установление в положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Таким образом, Заказчик в нарушение части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции не установил надлежащий срок заключения договора по итогам проведения Торгов.

5. Пункт 15.2 главы XV «Антикоррупционная оговорка» Положения о закупках устанавливает для Заказчика обязанность предъявить к участнику требование о предоставлении в заявке декларации об отсутствии у него и его должностных лиц конфликта интересов с сотрудниками Заказчика, Организатора закупки.

В нарушение пункта 15.2 Положения о закупках Заказчику в документации о торгах указанного требования не предъявил.

Принимая во внимание фактические обстоятельства дела, комиссия Мурманского УФАС, руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Атлант оценка» на действия организатора торгов при проведении торгов «услуги по оценке рыночной стоимости 100% доли в уставном капитале ООО «Арктическая нефтяная компания»» (извещение № 31603820569 от 27.06.2016) признать обоснованной.

2. Признать Заказчика - АО «Арктикморнефтегазразведка» (ИНН 5193700245) - нарушившим пункт 4 части 1 статьи 3, пункты 9, 11, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 1 статьи 17, часть 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункт 15.2 Единого положения о закупках товаров, работ, услуг для дочерних обществ, утверждённого приказом ОАО «Зарубежнефть» №559 от 27.11.2015.

3. Выдать АО «Арктикморнефтегазразведка» (ИНН 5193700245) предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области материалы дела для инициирования процедуры административных производств.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Резолютивная часть решения оглашена 29 июля 2016 года.

В полном объёме решения изготовлено 03 августа 2016 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 07-03пр/16-87

27 июля 2016 года

город Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка

заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель комиссии: Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены комиссии: Коптев А.С. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Гисматуллин Р.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

на основании решения от 27 июля 2016 года по делу № 07-03пр/16-87 принятого по результатам рассмотрения в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы жалобу ООО «Атлант оценка» на действия организатора торгов при проведении торгов «услуги по оценке рыночной стоимости 100% доли в уставном капитале ООО «Арктическая нефтяная компания»» (извещение № 31603820569 от 27.06.2016) (далее – Торги),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику - Акционерное общество «Арктикморнефтегазразведка» (ИНН 5193700245) - устранить нарушения пункта 4 части 1 статьи 3, пункта 9, 11, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 15.2 Единого положения о закупках товаров, работ, услуг для дочерних обществ, утверждённого приказом ОАО «Зарубежнефть» №559 от 27.11.2015

путём отмены составленных в ходе проведения Торгов протоколов, внесения изменений в документацию о Торгах либо аннулирование Торгов.

2. Заказчику - Акционерное общество «Арктикморнефтегазразведка» (ИНН 5193700245) - исполнить предписание до 19 августа 2016 года и незамедлительно представить в адрес Управления федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательства исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа на адрес электронной почты: to51@fas.gov.ru.

Резолютивная часть предписания оглашена 27 июля 2016 года.

В полном объёме предписание изготовлено 03 августа 2016 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи в Арбитражный суд Мурманской области.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.