

РЕШЕНИЕ

по рассмотрению жалобы №014/07/3-141/2019

г. Якутск резолютивная часть оглашена «16» апреля 2019 г.

изготовлено в полном объеме «23» апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

<...> – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), члена комиссии,

Заявитель ООО «РусКон-С» представитель не явился, надлежащим образом были уведомлены.

От ответчика: АК «АЛРОСА» (ПАО) представитель <...> по доверенности №А02-2102/14-148 от 01.08.2018 г.

рассмотрев жалобу от 11.04.2019 г. вх. №3294 ООО «РусКон-С» (ОГРН 1086449002474 ИНН 6449049002) на действия АК «АЛРОСА» (ПАО) (ОГРН 1021400967092 ИНН 1433000147) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку фланцев и комплектующих (Извещение №31907522500 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 11.04.2019 г. (вх. №3294) Общества с ограниченной ответственностью «РусКон-С» (далее – Заявитель) на действия Акционерной компании «АЛРОСА» (публичное акционерное общество) (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку фланцев и комплектующих (Извещение №31907522500 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«Протоколом от 26.03.2019 г. №6100-1000057697-3 заседания закупочного органа АК «АЛРОСА» (ПАО) г. Мирный было решено отклонить заявку ООО «РусКон-С» по закупке, по поставке фланцев и комплектующих, публикуемый конкурс в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, проводимый на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ»

(УТП) под номером №SBR003-190116037100033, на основании п. 3.5.14 Документации о закупке (в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе сведений об участнике конкурса и (или) о ценовом предложении либо содержания во второй части данной заявки сведений о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению) и п.п. 1 п. 3.11.6 Документации о закупке (несоответствие заявки по составу документов и/или их оформлению, в том числе не представление в составе заявки требуемых документов или сведений).

Считаем указанные действия организатора торгов по отклонению заявки ООО «РусКон-С» нарушают действующее законодательство.

Считаем, что заявка ООО «РусКон-С» отклонена во второй части необоснованно, в протоколе одна из причин: «несоответствие заявки по составу документов» (без указания конкретной ошибки), более того, вторым основанием для отклонения послужило указание во второй части заявки якобы сведений о ценовом предложении. Сведений о ценовом предложении во второй части не было указано, они содержались в коммерческой части заявки, которая еще не была вскрыта. Думается, что заказчик опирался на сведения в файле «по форме организатора», где обязательным для заполнения является указание тарифа на транспортные затраты, но... Заказчик в своей документации четко не указал в какой части заявки предоставлять данные сведения и более того, в п. 1.2.31 документации о закупке «состав документов заявки» затребовал дополнительные формы, где в частности указал требование: «Расшифровка транспортных расходов (способ доставки, количество транспортных средств, стоимость единицы)». В п. 1.2.31 заказчик указывает, что заявка должна содержать комплект документов с учетом требований подраздела 3.5, раздела 6. В подразделе 3.5.13 указано: «во второй части заявки на участие в конкурсе должны быть представлены документы, указанные в п. 1.2.31 информационной карты, заявка участника, анкета участника, декларация (формы 8.3.-8.5. образцов форм документов), доп. Условием в п. 1.2.31 как раз и являлось указание расшифровки ТЗР дополнительно (думается, что файл «по форме организатора» по мнению организатора торгов, и содержит сведения о ценовом предложении). Считаем, что данный файл и вся вторая часть заявки не содержит информации о цене товара, а лишь содержит транспортные тарифы, которые необходимо было представить в соответствии с требованием документации о закупке.

Считаем, что сформированная заказчиком документация содержит двойственные требования в части представления во второй части заявки расшифровки транспортных затрат. Участники закупки не должны претерпевать негативные для себя последствия, исключительно обусловленные действиями заказчика по формированию документации, позволяющей двойственную интерпретацию ее условий.

Жалоба на аналогичное нарушение была удовлетворена УФАС по г. Москве (Решение от 24.12.2018 г. по делу №1-00-2355/7718).

Кроме того, в п. 1.2.15 документации о закупке заказчика указана дата начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений извещения и/или документации о закупке: с момента публикации в единой

информационной системе по 26.02.2019 17:30:00 Россия, Якутск (МСК+6). Участником закупки (ООО «РусКон-С») был направлен запрос разъяснений 22.02.2019 г., ответ был получен с нарушением сроков – 28.02.2019 г.

Заказчик установил обязательным требованием заполнение в коммерческой части заявки на электронной площадке цен, т.е. дублирование цен из коммерческой части заявки на площадке. В то же время в документации заказчика не установлено, что не обходимо указывать цены с учетом НДС, либо без учета НДС. В техподдержке на электронной площадке нам не уточнили данную информацию, ссылаясь на то, что заказчик обязан был установить данные требования в документации о закупке.

16 марта в 06:03 на адрес нашей электронной почты с корпоративной электронной почты заказчика <...> о необходимости предоставить недостающие документы, а именно: коммерческое предложение, расшифровка ТЗР. Данное требование считаем неправомерным, дата и время окончания срока подачи дополнительных ценовых предложений (по местному времени заказчика) – 15.03.2019 в 00:00 (МСК+6), более того, дополнительных ценовых предложений мы делать не собирались, все наши цены представлены в коммерческой части заявки. Здесь усматривается нарушение конкуренции, ведь если бы мы представили ценовое предложение, то Заказчик таким образом имел возможность проанализировать цены участников закупки.

Заказчик не указал какие именно документы не представлены ООО «РусКон-С».

АК «АЛРОСА» (ПАО) представили письменное возражение (вх.№3609 от 18.04.2019 г.) в котором просит признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «16» апреля 2019 г. в 15 час. 40 мин.

В связи с истребованием дополнительной информации был объявлен перерыв до 19 апреля 2019 г. в 15 час. 30 мин.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчика

руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Таким образом, жалоба ООО «РусКон-С» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

13.02.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31907522500 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку фланцев и комплектующих.

Организатором закупки является АК «АЛРОСА» (ПАО).

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://www.sberbank-ast.ru/>;

Дата начала срока подачи заявок: 13.02.2019 (МСК+6);

Дата и время окончания подачи заявок: 01.03.2019 в 11ч. 30 м. (МСК+6);

Дата подведения итогов: 17.04.2019 (МСК+6);

Место подведения итогов: РС(Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6;

Предмет закупки: поставка фланцев и комплектующих;

Начальная (максимальная) цена договора: 9 821 238, 10 рублей;

Способ размещения закупки: конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

1. Согласно доводам жалобы Заявителя, заявка отклонена во второй части на основании п. 3.5.14 Документации о закупке, в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе сведений об участнике конкурса и/или о ценовом предложении либо содержания во второй части данной заявки сведений о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

В п. 1.2.31 Документации о закупке установлено, что предоставляются следующие документы: расшифровка транспортных расходов (способ доставки, количество транспортных средств, стоимость единицы).

Заказчик конкретно не указал в какой части заявки и каким образом предоставлять вышеуказанные сведения, а именно расшифровку транспортных расходов, в документации данная информация отсутствует.

Таким образом, Заказчик не указал в какой части заявки и каким образом предоставлять расшифровку транспортных расходов, тем самым необоснованно отклонил заявку участника.

2. Исходя из доводов жалобы Заявителя, заявка отклонена во второй части на

основании п.п. 1 п. 3.11.6 Документации о закупке, несоответствие заявки по составу документов и/или их оформлению, в том числе не представление в составе заявки требуемых документов или сведений.

В п.п. 1.6 п. 1.2.31 Информационной карты указано, что предоставление согласия физических лиц на предоставление и обработку персональных данных в целях проверки соответствия участника закупки требованиям организатора (заказчика) в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 №152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон №152-ФЗ) согласно приложению, к настоящей документации (раздел 8).

Приложением №3 к анкете участника утверждена форма согласия на обработку «персональных данных», являющаяся частью Документации о закупке, которая предоставляется на лиц, паспортные данные которых предоставлены в составе заявки на участие в закупке.

Согласно статье 3 Закона №152-ФЗ под персональными данными понимается любая информация, относящаяся прямо или косвенно к определенному кругу лиц (п. 6 ст. 3 Закона №152-ФЗ).

В ч. 4 ст. 9 Закона №152-ФЗ определено, что в случаях, предусмотренных федеральным законом, обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных.

Заявитель в составе второй части заявки от 28.02.2019 г. №48/19 под номерами 17-18 описи представлен протокол №8/1 от 20.10.2010 г. содержащий персональные данные физических лиц.

В отношении учредителя и генерального директора общества <...> согласие на обработку персональных данных было предоставлено в составе заявки (№5 согласно описи), а в отношении <...> соответствующий документ не был предоставлен.

Таким образом, Заявитель в нарушении п.п. 1.6 п. 3.11.6 Информационной карты, не предоставил согласие физических лиц на предоставление и обработку персональных данных в целях проверки соответствия участника закупки требованиям организатора (заказчика).

На основании вышеизложенного, Заказчик правомерно отклонил заявку Заявителя, согласно п.п. 1 п. 3.11.6 Документации о закупке, несоответствие заявки по составу документов и/или их оформлению, в том числе не представление в составе заявки требуемых документов или сведений.

В п. 1.2.15 документации о закупке заказчика указана дата начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений извещения и/или документации о закупке: с момента публикации в ЕИС по 26.02.2019 17:30:00 Россия, Якутск (МСК+6). Заявителем был направлен запрос разъяснений 22.02.2019 г., ответ был получен с нарушением сроков – 28.02.2019 г.

Согласно ч. 3 ст. 3.2 Закона о закупках, в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса,

но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос.

Исходя из вышеуказанного последний день ответа на запрос разъяснений 27.02.2019 г., Заказчик нарушил сроки предоставления разъяснения положений документации участникам закупки, ответственность за данное нарушение предусмотрена ч. 4 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

16 марта в 06:03 в адрес электронной почты Заявителя с корпоративной электронной почты заказчика <...> о необходимости предоставить недостающие документы, а именно: коммерческое предложение, расшифровка ТЗР.

В соответствии с ч.6 ст. 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.

Заказчик необоснованно предъявил дополнительные требования по отношению к участнику, которые не указаны в документации о закупке, ответственность за данное нарушение предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ

Согласно двум вышеуказанным доводам жалобы Заявителя, усматриваются признаки административного правонарушения, которые не влияют на необоснованное отклонение заявки во второй части конкурса.

Таким образом, Заказчик обоснованно отклонил заявку участника, данное требование в документации о закупке, является достаточным основанием для отклонения заявки.

Нарушение сроков по предоставлению разъяснения положений документации о закупке участникам закупки, и необоснованное предъявление дополнительных требований к участнику, не повлияло и не могло повлиять на результаты рассмотрения заявки участников.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС приходит к выводу о необоснованности жалобы ООО «РусКон-С».

Согласно пункту 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 (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу от ООО «РусКон-С» ОГРН 1086449002474 ИНН 6449049002) на действия АК «АЛРОСА» (ПАО) (ОГРН 1021400967092 ИНН 1433000147) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку фланцев и комплектующих (Извещение №31907522500 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) – **необоснованной**;
2. Передать материалы рассмотренной жалобы уполномоченному должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по статье 7.32.3 КоАП РФ.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.