

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-458/16

по результатам рассмотрения жалобы АО «Авиакомпания «АЛРОСА» на действия 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»

12.01.2016

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «Транснефть-Восток» <...> – доверенность от 11.01.2016 № 01-07/29, <...> – доверенность от 11.01.2016 № 01-07/30, <...> – доверенность от 11.01.2016 № 01-07/31,

АО «Авиакомпания «АЛРОСА» <...> – доверенность № ЮР-038/2016 от 11.01.2016,

рассмотрев жалобу АО «Авиакомпания «АЛРОСА» от 25.12.2015 № г/з-15-283 на действия (бездействие) заказчика ООО «Транснефть-Восток» при проведении открытого конкурса с предквалификационным отбором ВП-22.16/17 «Оказание услуг воздушного патрулирования и перевозок для ООО «Транснефть - Восток» и АО «Связьтранснефть» (Прибайкальское ПТУС)» (извещение № 31502890545) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Авиакомпания «АЛРОСА» (далее – Заявитель) от 25.12.2015 № г/з-15-283 (вх. от 28.12.2015 № 154619-ЭП/15) на действия заказчика ООО «Транснефть-Восток» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса с предквалификационным отбором ВП-22.16/17 «Оказание услуг воздушного патрулирования и перевозок для ООО «Транснефть - Восток» и АО «Связьтранснефть» (Прибайкальское ПТУС)» (извещение № 31502890545) (далее – Конкурс).

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.

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 ОАО «АК «Транснефть», утвержденным решением совета директоров ОАО «АК «Транснефть» (протокол от 30.12.2015 № 12) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее — Официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

26.10.2015 на Официальном сайте размещено извещение и Документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя, следует, что его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика, а именно:

1. Заказчиком неправомерно отказано Заявителю в допуске к участию в Конкурсе. При этом Протокол заседания конкурсной комиссии Заказчика не содержит обоснование принятого Заказчиком решения об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе;

2. Заказчиком в Документации установлены, в том числе требования к объему закупаемых услуг в количестве 64 маршрутов воздушных судов, что не позволило Заявителю сформировать надлежащую заявку на участие в Конкурсе и привело к ограничению количества участников закупки.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Документацией, Положением о закупке.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о закупках, рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 34 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2013 № 908 (далее – Положение о размещении информации), протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, а также иную информацию, предусмотренную Законом о закупках и

Положением о закупке, размещенном на Официальном сайте.

В соответствии с пунктом 6.10.6 Положения о закупке решение о допуске заявок на участие в закупке к участию в конкурсе или об отказе в допуске оформляется протоколом заседания конкурсной комиссии.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок от 17.12.2015 № 31502890545-03 (далее – Протокол) Заявитель не допущен к участию в Конкурсе.

Как пояснили представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России, основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе явилось не предоставление Заявителем в составе конкурсной заявки информации о стоимости 1 летного часа в рублях без учета НДС по 49 маршрутам, из необходимых Заказчику 64 маршрутов.

Таким образом, конкурсная заявка Заявителя не соответствовала пункту 12.3 Инструкции для участника закупки Документации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссией вынесено решение об отказе в допуске к участию в Конкурсе участнику закупки, в связи с несоответствием предлагаемых участником закупки товаров, работ, услуг и договорных условий требованиям документации о закупке.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должен быть указан, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Предметом закупки является «Оказание услуг воздушного патрулирования и перевозок для ООО «Транснефть - Восток» и АО «СвязьТранснефть» (Прибайкальское ПТУС)».

На заседании Комиссии ФАС России, представители Заказчика пояснили, что формирование объекта закупки осуществлялось в соответствии с потребностями Заказчика.

При этом, представителем Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представлено доказательств подтверждающих, что установление Заказчиком требований к объему закупаемых услуг в количестве 64 маршрутов воздушных судов влечет ограничение количества участников закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. 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 путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 3.3 Положения о закупках.

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.

Документацией установлены следующие требования к участникам Конкурса:

- отсутствие в отношении участника закупки, его учредителей и руководителей возбужденных уголовных дел по основаниям, связанным с деятельностью, имеющей отношение к предмету закупки;
- отсутствие выявленных фактов предоставления участником закупки недостоверных сведений и документов, несоответствующих действительности;
- наличие в собственности (частично в аренде) производственных мощностей, технологического оборудования, техники и оборудования, достаточных для выполнения работ;
- наличие положительного опыта выполнения работ, положительной деловой репутации;
- наличие специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

При этом из Документации не представляется возможным определить каким образом наличие, либо отсутствие возбужденных уголовных дел в отношении участника закупки, его учредителей и руководителей влияет на исполнение обязательств по договору, какими документами и в каком порядке должно подтверждаться отсутствие выявленных фактов предоставления участником закупки недостоверных сведений и документов, несоответствующих действительности, какие производственные мощности, технологическое оборудование, техника и оборудование требуются для исполнения договора, что подразумевается Заказчиком под положительным опытом, положительной деловой репутацией участника закупки, специалистов какой квалификации и в каком количестве необходимо иметь участнику Конкурса.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчиком в Документации наряду с вышеуказанными требованиями к участникам Конкурса также установлены следующие требования:

- отсутствие вступивших в законную силу неисполненных судебных решений об удовлетворении (в полном объеме, частично) исковых требований (имущественного или неимущественного характера), по которым участник закупки выступал ответчиком перед ОАО «АК «Транснефть» либо ОСТ;

- отсутствие неисполненных просроченных более 3 (трех) месяцев обязательств перед ОАО «АК «Транснефть» либо ОСТ, в том числе появившихся в период проведения закупки, подтвержденных документами, в том числе решениями судов и претензиями, обосновывающими факт неисполнения обязательств;

- отсутствие договоров, расторгнутых (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) в одностороннем порядке по инициативе ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, и/или расторгнутых (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) в судебном порядке, в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением со стороны участника закупки обязательств по договору;

- отсутствие (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) не предусмотренного договором письменного отказа, не связанного с нарушением обязательств ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, со стороны участника закупки от исполнения обязательств по договору, заключенному с ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ.

Таким образом, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает круг участников закупки.

Документацией установлен порядок оценки заявок на участие в закупке, одним из критериев которого является опыт предоставления услуг воздушного патрулирования и перевозок организациям системы «Транснефть». Удельный вес критерия 0,15.

На заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, однозначно подтверждающих, что наличие соответствующего опыта оказания услуг именно Заказчику свидетельствует о том, что условия исполнения договора, содержащиеся в заявке лица, которое не имеет данный опыт, менее выгодны для Заказчика.

Таким образом, установление в Документации критерия оценки «Опыт предоставления услуг воздушного патрулирования и перевозок организациям системы «Транснефть» противоречит пункту 3.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований Документации противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.3 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Авиакомпания «АЛРОСА» от 25.12.2015 № г/з-15-283 на действия (бездействие) заказчика ООО «Транснефть-Восток» при проведении открытого конкурса с предквалификационным отбором ВП-22.16/17 «Оказание услуг воздушного патрулирования и перевозок для ООО «Транснефть - Восток» и АО «Связьтранснефть» (Прибайкальское ПТУС)» (извещение № 31502890545) необоснованной.
2. Признать в действиях ООО «Транснефть-Восток» нарушения части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. В связи с тем, что по результатам проведения Конкурса ООО «Транснефть-Восток» заключены договоры, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.
4. Передать соответствующему должностному Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.01.2016 № 223ФЗ-458/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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