

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-227/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Продуктовая сеть «Спайдер» на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной площадки 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»

22.03.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Центр развития экономики»: <...> - доверенность от 01.07.2016 № 30-07/2016, <...> - доверенность от 20.01.2017 № 14/03-17,

ПАО «Компания «Сухой»: <...> - доверенность от 01.01.2017 № 41, <...> - доверенность от 01.01.2017 № 41,

Представители ООО «Продуктовая сеть «Спайдер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Продуктовая сеть «Спайдер» от 13.03.2017 № 03/3-2017 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Компания «Сухой», оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку рыбы и рыбных продуктов (переработанных и консервированных) (782083) (извещение № 31704799002), 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 ООО «Продуктовая сеть «Спайдер» (далее — Заявитель) от 13.03.2017 № 03/3-2017 (от 14.03.2017 вх. 36464-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Компания «Сухой» (далее - Заказчик), оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» (далее — Оператор, ЭТП) при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку рыбы и рыбных продуктов (переработанных и консервированных) (782083) (извещение № 31704799002) (далее — Жалоба, Запрос предложений).

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 П 00.026-2015 «О закупке», утвержденное Советом директоров ПАО «Компания «Сухой» (протокол заседания Совета директоров ПАО «Компания «Сухой» от 31.03.2016 № 31) (далее – Положение о закупке).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг с использованием ЭТП, имеющей адрес в сети «Интернет»: <http://www.b2b-center.ru>, регулируются Регламентом системы B2B-center, утвержденным генеральным директором АО «Центр развития экономики» <...> (далее — Регламент).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

16.02.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, Документации, Запрос предложений осуществляется Заказчиком с использованием функционала единой информационной системы и на сайте Оператора ЭТП <http://b2b-center.ru/>.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений, Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно заявка Заявителя отклонена неправомерно, поскольку Оператором не обеспечена надежность функционирования технических средств, что привело к некорректному заполнению коммерческого предложения Заявителя.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения Заказчика, Оператора, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Пунктом 3.1 Документации установлено, что начальная максимальная цена договора составляет: 1 500 000 руб. (Один миллион пятьсот тысяч рублей) 00 копеек, с учетом НДС. Цена договора включает в себя все затраты, необходимые для выполнения поставки товара, расходы на страхование и уплату таможенных пошлин, перевозку (доставку) товара до места поставки, погрузо-разгрузочные работы, стоимость тары, упаковки, накладные расходы, непредвиденные затраты и другие.

Согласно подпункту «д» пункта 11.4 Документации заявки участников отклоняются, в том числе если содержат предложения, превышающие начальные (максимальные) цены за единицу продукции, указанные в приложении №1 закупочной документации.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Оператора представил материалы и сообщил, что Заявителем при формировании заявки и заполнении ценового предложения допущена ошибка в части заполнения полей «с учетом НДС» и «без учета НДС», вследствие чего Заявителем предложена цена 1 500 000 рублей без учета НДС, что превышает начальную (максимальную) цену договора, заключаемого по результатам Запроса предложений.

Кроме того, представитель Оператора сообщил, что у Заявителя была возможность скорректировать свое предложение до окончания срока подачи заявок. При этом Заявителем не внесены корректировки после итоговой проверки своего коммерческого предложения.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил иных доказательств наличия технического сбоя в работе Оператора.

Таким образом, довод Заявителя о неправомерном отклонении заявки не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 4 Положения о закупке.

Подпунктом 9 пункта 4.3.1 Документации установлено, что участник процедуры закупки в составе заявки должен представить, в том числе оригинал или нотариально заверенную копию справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов (по форме КНД 1120101), выданную соответствующими подразделениями Министерства Российской Федерации по налогам и сборам не ранее чем за 3 месяца до срока окончания приема предложений. Наличие задолженности влечет отклонение заявки участника.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника задолженности например в размере 1 рубля по налогам, сборам и пени.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 4 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 8.2 Документации установлено, что Заказчик может запросить у участников разъяснения или дополнения их заявки, в том числе представления отсутствующих документов. При этом Закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Заявки.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать разъяснения или дополнения может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения запроса разъяснений или дополнений в отношении конкретного участника Запроса предложений в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 4 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 10.2 Документации Заказчиком производится оценка и сопоставление заявок, в том числе по критерию «опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки». При этом указанный опыт подтверждается количеством договоров на поставку аналогичных товаров, выполнение аналогичных работ, оказание аналогичных услуг, заключенных за последние 3 года.

Кроме того, за каждый договор с ПАО «Компания «Сухой», а также с юридическими лицами, вошедшими в состав компании в процессе реорганизации 01.01.2013, участнику присуждается 10 баллов. За каждый договор с контрагентами, входящими в структуру ОАК, присуждается 5 баллов. За договор со сторонними контрагентами – 3 балла.

Вместе с тем, наличие договоров оказания аналогичных услуг, поставок аналогичных товаров с ПАО «Компания «Сухой» или с юридическими лицами, вошедшими в состав компании, не подтверждает наличие большего опыта выполнения работ или поставок по предмету Запроса предложений участников, имеющих договоры со сторонними контрагентами.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «опыт выполнения работ, аналогичных предмету закупки».

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в

Запросе предложений, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты закупки, поскольку по выявленным нарушениям заявки участников Запроса предложений не отклонялись, при этом закупка признана не состоявшейся в связи с отсутствием допущенных участников.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Продуктовая сеть «Спайдер» от 13.03.2017 № 03/3-2017 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Компания «Сухой», оператора электронной площадки АО «Центр развития экономики» при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку рыбы и рыбных продуктов (переработанных и консервированных) (782083) (извещение № 31704799002) необоснованной.

2. Признать в действиях ПАО «Компания «Сухой» нарушения части 1 статьи 2, пункты 12,13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.03.2017 № 223ФЗ-227/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

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