

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-288/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Магна» на действия (бездействие) 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»

25.04.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии - <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Магна» от 16.04.2018 № 871 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд дочерних обществ ПАО «Газпром» в 2019 - 2021 годах (совместная закупка) (извещение № 31806121179) 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 «Магна» (далее - Заявитель) от 16.04.2018 № 871 (вх. 58517/18 от 17.04.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд дочерних обществ ПАО «Газпром» в 2019 - 2021 годах (извещение № 31806121179) (далее – Запрос предложений, Жалоба).

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 заказчика 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколам, составленным в ходе проведения Запроса предложений:

- - - Извещение о проведении Запроса предложений, документация о проведении Запроса предложений (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 09.02.2018;
 - Начальная (максимальная) цена договора — 2 488 551 358,75 рублей;
 - Дата окончания подачи заявок — 07.03.2018;
 - Дата рассмотрения заявок — 14.03.2018;

- Дата подведения итогов закупки — 12.04.2018.

на участие в Запросе предложений подано 3 заявок, из них 3 допущены.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников закупки.

В письменных пояснениях представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 24.04.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 25.04.2018.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен порядок оценки заявок участников закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона установлено, что 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.

Пунктом 4.7.3 Документации установлено, что запрос предложений может проводиться во всех случаях осуществления конкурентной закупки, за исключением предусмотренных пунктами 4.7.1 и 4.7.2, в том числе если для Заказчика важны несколько условий исполнения договора и (или) критерием определения победителя являются, помимо цены, иные условия поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), способность участника закупки удовлетворить потребности Заказчика с учетом опыта, квалификации и прочее.

При этом в соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные

положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное положение установлено пунктами 9.3.21 и 9.3.22 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.9.1 Документации в рамках оценочной стадии проводится оценка и сопоставление заявок, а также их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с требованиями Раздела 2 «Оценка и сопоставление Заявок Участников» Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников» Документации, учитывая установленные в нем критерии.

№ п/п	Критерии оценки	Вес критерия	Предмет оценки
1	Уровень цены Заявки	1	Коммерческое предложение Участника Количество представленных в Заявке Участника выполненных договоров и отзывов по ним от Заказчика (Покупателя).
2	Опыт выполнения поставок товаров, подобных предмету закупки: (кол-во договоров и отзывов к ним)	0,1	Требования к оцениваемым договорам: 1. исполненные на момент подачи заявки 2. заключенные не ранее, чем за три года до проведения запроса предложений; 3. сумма каждого договора – не менее 20% от НМЦ. 4. наличие отзыва от заказчика по договору.
3	Финансовое состояние и обеспеченность финансовыми ресурсами.	0,1	Объем выручки Участника за предыдущий год.
4	Наличие сертификата менеджмента качества	0,25	Наличие в Заявке Участника сертификата о соответствии системы менеджмента качества требованиям стандарта ГОСТ Р ИСО 9001 (ISO 9001); Наличие в Заявке Участника сертификата о соответствии системы менеджмента качества требованиям стандарта СТО ГАЗПРОМ 9001.
5	Наличие сертификата соответствия СДС ИНТЕРГАЗСЕРТ (СДС ГАЗПРОМСЕРТ) на	0,25	Наличие в Заявке Участника сертификатов соответствия СДС ИНТЕРГАЗСЕРТ (СДС ГАЗПРОМСЕРТ) на продукцию

	продукцию		
6	Условия гарантийного обслуживания	0,05	Представленная информация Участником об условиях гарантийного обслуживания
7	Статус Участника	0,1	Наличие собственного производства 100% Товара являющегося предметом закупки. Документы, подтверждающие статус Участника как официального представителя производителя, официального дистрибьютора или официального дилера 100% Товара являющегося предметом закупки.
8	Наличие документально подтвержденных гарантий поставок	0,15	Документы, подтверждающие отгрузку товара.

В соответствии с письменными пояснениями представителя Заказчика указанный порядок оценки заявок участников закупки соответствует требованиям Положения о закупке, Закона о закупках, при этом направлен на выявление среди участников лиц с высоким уровнем надежности и конкурентоспособности, а также предлагающих продукцию, соответствующую повышенным требованиям, предъявляемым к продукции, используемой на опасных производственных объектах.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителями Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих о неправомерности вышеуказанного порядка оценки заявок участников Запроса предложений, а именно несоответствия такого порядка требованиям Положения о закупке и Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в отсутствие иных доказательств Заявителя, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 установлен в пункте 1.1.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.15 Документации в целях реализации положений законодательства о налогах и сборах, положений Закона о закупках, а также в целях контроля за целевым использованием денежных средств и обоснованностью осуществления расходов по договору, заключаемому по итогам Запроса предложений, организатором применяется механизм банковского сопровождения договора. Банковское сопровождение договора осуществляется «Газпромбанк». При этом участник, заявка которого признана лучшей должен открыть в указанном банке отдельный счет.

При этом Законом о закупках не предусмотрено банковское сопровождение.

Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;
- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;
- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;
- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает более 300 банков, отвечающий требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, требованиям, установленным к банковским организациям, соответствуют более 300 банков, в связи с чем для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе пользоваться услуги вышеуказанных банков.

Кроме того, осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору, а также обременяет участника закупки в случае признания его победителем по результатам закупочной процедуры открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке, что может привести к ограничению количества участников закупки.

Таким образом, установление указанного требования в Документации, противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о

закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 2.9.9 Документации установлено, что по результатам анализа заявок и проверки информации об Участниках Комиссия вправе отклонить заявки в соответствии с разделом 1 «Анализ Заявки на предмет соответствия участника и состава Заявки требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников». Если Заявка одного из участников по какому-либо критерию данного раздела не была отклонена комиссией, Заявки остальных участников по данному критерию также не отклоняются.

Согласно пункту 3.5.3 Документации участник закупки в качестве подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации должен представить в составе заявки, в том числе информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2.1 Документации.

Вместе с тем, согласно пункту 5 Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников» Документации отсутствие заполненной формы 2.1, а также, несоответствие представленных в форме сведений требованиям формы или недостоверность представленных сведений является основанием для отклонения заявки.

При этом, в случае если участником закупки является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, установление данного требования в Документации, а также отказ в допуске в случае отсутствия заполненной формы 2.1, а также, несоответствие представленных в форме сведений требованиям формы или недостоверность представленных сведений ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты закупки, поскольку по указанным основаниям заявки участников Запроса предложений не отклонялись.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

-

○

- Признать жалобу ООО «Магна» (ИНН: 7730585309, ОГРН: 1087746749793) от 16.04.2018 № 871 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» (ИНН: 7736050003, ОГРН: 1027700070518) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку спецодежды для нужд дочерних обществ ПАО «Газпром» в 2019 - 2021 годах (извещение № 31806121179) необоснованной.

●

○

- Признать заказчика ПАО «Газпром» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса предложений.

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