

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1418/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.05.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителей:

от ЗАО «Метео Телеком» — <...> (по доверенности от 20.05.2019 № 20-05), <...> (по доверенности от 16.05.2019 № 16-05),

от ФГБУ «Центральное УГМС» — <...> (по доверенности от 16.05.2019 № 66), <...> (по доверенности от 20.05.2019 № 67), <...> (по доверенности от 29.12.2018 № 162), <...> (по доверенности от 16.05.2019 № 65),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ЗАО «Метео Телеком» (далее - Заявитель) на действия ФГБУ «Центральное УГМС» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для создания системы мониторинга, прогнозирования, предупреждения об опасных и неблагоприятных погодных явлений в городе Москве (реестровый № 31807352805) (далее — Конкурс),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

Жалоба Заявителя мотивирована несогласием с выбором способа проведения конкурентной процедуры, а также установлением в Конкурсной документации требований подтверждения соответствия критерию «Опыт и квалификация поставщика товаров», что, по мнению Заявителя, противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках) и Положению о закупках Заказчика.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчиком 24.12.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Конкурса.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Конкурса, размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заявитель в тексте жалобы указывает, что исходя из Положения о закупках Заказчика, конкурс проводится в случае закупки товаров (работ, услуг) в связи с конкретными потребностями заказчика, в том числе если предмет договора носит технически сложный характер и для эффективного проведения закупки заказчику необходимо установить в документации не только требования к предмету договора, но и критерии оценки иных условий исполнения договора.

Аукцион проводится, если закупаются товары (работы, услуги), для которых есть функционирующий товарный рынок и их можно сравнивать только по цене. Соответственно, цена договора является единственным критерием для выбора участника аукциона, с которым будет заключен договор.

Предметом Конкурса является поставка оборудования для создания системы мониторинга, прогнозирования, предупреждения об опасных и неблагоприятных погодных явлениях в городе Москве. По мнению Заявителя, для данного оборудования существует функционирующий товарный рынок, из чего он делает вывод о том, что предлагаемый к поставке товар можно сравнить только по цене и, следовательно, конкурентная процедура должна проводиться в форме аукциона.

При этом Заявитель ошибочно ссылается на редакцию Положения о закупках от 24.12.2018 № 585.

Согласно п. 3 ст. 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках, утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 01.01.2019. Положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках, после 01.01.2019 считаются не размещенными в единой информационной системе. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствии с требованиями Закона о закупках, завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Так, Заказчиком 24.12.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Конкурса.

При этом редакция Положения о закупках от 24.12.2018 № 585 была опубликована на Официальном сайте 29.12.2018 в 13:56.

Таким образом, Конкурс проводился на основании Положения о закупках от

02.06.2017 № 97-Р.

Кроме того, согласно п. 1.1.1 Конкурсная документация подготовлена в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГБУ «Центральное УГМС», утвержденным Распоряжением Росгидромета от 02.06.2017 № 97-Р, а также иными нормативными правовыми актами, регулирующими закупки товаров, работ, услуг.

Проанализировав требования Положения о закупках, действующего на момент проведения Конкурса, Комиссия установила, что условий проведения конкурса и аукциона, на которые ссылается Заявитель, данное Положение о закупках не содержит.

В соответствии с п. 4.1 Положения о закупках, закупки товаров, работ, услуг проводятся преимущественно в форме торгов (конкурсов, аукционов), при этом проведение торгов является обязательным, если цена договора превышает 5 000 000 (пять миллионов) рублей.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии указал на объективную потребность в выборе конкурентной процедуры именно в форме Конкурса, так как исходя из назначения поставляемого товара, неценовые критерии позволят Заказчику определить поставщика, владеющего спецификой поставки оборудования для создания системы мониторинга, прогнозирования, предупреждения об опасных и неблагоприятных погодных явлений.

Таким образом, невозможно сделать вывод о том, что выбранный способ проведения конкурентной процедуры нарушает Положение о закупках Заказчика.

Исходя из изложенного, Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

Во втором доводе жалобы Заявитель указывает на неправомерное установление требований о соответствии показателю критерия оценки «Опыт и квалификация поставщика товаров».

Согласно Конкурсной документации, опыт работы участника закупки по выполнению договоров (контрактов) на поставку аналогичного оборудования автоматических метеостанций для метеорологической наблюдательной сети на территории Российской Федерации подтверждается заверенными участником закупки копиями выполненных договоров и документов, подтверждающих факт выполнения договоров. Значимость критерия равна 40 %. Коэффициент значимости критерия равен $40/100=0,4$. Баллы за предложения в i -й заявке по показателю НЦБ1 начисляются по формуле:

$Об_i$

$НЦБ1_i = \text{-----} \times 100,$

$Об_{max}$

$Об_i$ - объем поставки метеостанций (количество метеостанций в штуках) у участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается;

Объём - максимальный объём поставки метеостанций, указанный в поступивших заявках участников закупки,

Максимальное значение оценки по критерию составляет 100 баллов.

По мнению Заявителя, опыт поставки именно аналогичного оборудования свидетельствует об ограничении конкуренции со стороны Заказчика, так как отсутствие данного опыта не является гарантией надлежащего исполнения участником обязательств по договору. Также Заявитель указывает, что формула расчета баллов участников на основании только количественного показателя, свидетельствует о вероятно необъективном выборе победителя Конкурса.

В письменных возражениях Заказчик указывает, что установление требования о подтверждении критерия «Опыт и квалификация поставщика товаров» обусловлено особенностями сетевого использования поставляемого оборудования и обеспечением выполнения требований разделов 6, 7, 8 Технического задания, которые включают в себя не только поставку, но и оказание услуг. Например, раздел 7 содержит требование о предварительной настройке оборудования силами поставщика, раздел 8 содержит требование об обязанности поставщика обеспечить развертывание на площадях Заказчика всех 43-х АМС, произвести необходимые настройки и продемонстрировать передачу данных в автоматическом режиме со всех АМС на комплекс с архивацией и отображением всей получаемой информации.

Таким образом, установление в Конкурсной документации требования об опыте поставки оборудования, аналогичного указанному в предмете данной закупки, должно способствовать обеспечению полной совместимости поставляемого товара с оборудованием, которое уже используется на метеорологической станции, что позволит Заказчику обеспечить единство измерений, сократить затраты на последующую эксплуатацию.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 6 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018 уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Вместе с тем Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

В рассмотренном деле установление критерия «Опыт и квалификация поставщика товаров» свидетельствует о достаточном и необходимом для Заказчика опыте исполнителя по поставке товара, аналогичному предмету закупки и позволяет судить о его способности выполнить объем работ, предусмотренный Конкурсной документацией, в связи с чем использование названного критерия является обоснованным.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Наличие опыта работы участника закупки по выполнению договоров (контрактов) на поставку аналогичного оборудования автоматических метеостанций для метеорологической наблюдательной сети на территории Российской Федерации показывает положительный результат по поставке такого оборудования, что не противоречит законодательству и не ограничивает количество участников Закупки.

Кроме того, отсутствие в Конкурсной документации количественного показателя оказанных услуг может повлечь существенное повышение риска участия лиц, не обладающих опытом поставки системы мониторинга.

При этом Заказчик не ограничивает участников во временном периоде исполненных договоров для подтверждения соответствия требованию, что позволяет участнику представить договоры поставки за всю его хозяйствующую деятельность.

Комиссия отмечает, что сама по себе невозможность участия в Конкурсе отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом, требования, установленные Заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в Конкурсе и не приводят к нарушению антимонопольных запретов. Оценка участников Конкурса по критерию наличия опыта, является гарантией исполнения обязательств по договору, что позволяет удовлетворить все потребности Заказчика.

Заявителем не доказано, что указанный критерий о наличии опыта поставки товара каким-либо образом ограничивает участников в возможности предложить товар с указанными характеристиками. Кроме того, последним не представлено доказательств того, что данными действиями Заказчик ставит кого-либо из участников в преимущественное, по сравнению с другими, положение.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для установления в Конкурсной документации критерия оценки «Опыт и квалификация поставщика товаров», а Комиссия признает жалобу необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Метео Телеком» (ИНН: 7703747656, ОГРН: 1117746545795) на действия ФГБУ «Центральное УГМС» (ИНН: 7703782266, ОГРН: 1127747295170) при проведении Конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.05.2019 № ПО/23393/19.