

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-620/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Спецпроект» на действия (бездействие) заказчика, оператора 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»

09.11.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Спецпроект» от 31.10.2016 № 138/10/2016 на действия (бездействие) заказчика АО «Атомэнергопроект», оператора электронной площадки АО «ЕЭТП» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку товара по лоту №8741/461 НВ2-2/16 «Поставка шкафов вторичных преобразователей КИП для сооружения энергоблока №2 Нововоронежской АЭС-2» (извещение № 31604082478) 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 «Спецпроект» (далее - Заявитель) от 31.10.2016 № 138/10/2016 (вх. 01.11.2016 № 160688-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика АО «Атомэнергопроект» (далее - Заказчик), оператора электронной площадки АО «ЕЭТП» (далее — Оператор, ЭТП) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку товара по лоту №8741/461 НВ2-2/16 «Поставка шкафов вторичных преобразователей КИП для сооружения энергоблока №2 Нововоронежской АЭС-2» (извещение №31604082478) (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 Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (далее – Положение о закупке).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: <https://www.roseltorg.ru/>, регулируются Регламентом процесса размещения заказов и предложений с использованием специализированной электронной торговой площадки «Коммерческие закупки» ОАО «Единая электронная торговая площадка, утвержденным генеральным директором <...> (далее – Регламент).

Согласно Извещению, Документации, Конкурс осуществляется Заказчиком с использованием функционала единой информационной системы и на сайте ЭТП <http://www.roseltorg.ru/>.

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.

09.09.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

1. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Оператор не обеспечил надежность функционирования программных и технических средств, используемых при проведении Конкурса, в результате чего у Заявителя отсутствовала возможность подать ценовое предложение при проведении переторжки.

Представитель Заказчика, Оператора с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Оператор действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Документации, Регламента.

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

В соответствии с Протоколом заседания закупочной комиссии от 18.10.2016 № 8741/461 НВ2-2/16-3 на участие в Конкурсе подано 3 заявки, допущено к участию в Конкурсе 3 заявки.

Заявителем в составе Жалобы не представлено доказательств, подтверждающих наличие технической ошибки на ЭТП по вине Оператора. Иного подтверждения о

наличии технического сбоя на электронной площадке Оператора, который мог привести к проблемам доступа и подачи ценового предложения Заявителем на участие в переторжке по вине Оператора, Заявителем не представлено.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России Оператором представлена информация из журнала событий о подачи ценовых предложений другими участниками Конкурса, проводимых на электронной площадке 21.10.2016, времени поступления каждого ценового предложения на участие в переторжке. Согласно представленной Оператором информации программно-аппаратный комплекс Оператора электронной площадки 21.10.2016 работал в штатном режиме, без сбоев.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Оператором не обеспечена бесперебойное функционирование программных и технические средств сайта электронной площадки Оператора, в результате чего Заявитель не смог подать ценовое предложение на участие в переторжке, не нашел своего подтверждения. 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 подпунктом «б» пункта 1 Положения о закупке. Подпунктом 2.1 пункта 2 Части 1 Тома 1 Документации установлены требования к участникам Конкурса, в том числе:

№ Требования п/п	Документы, подтверждающие соответствие установленным требованиям - справка об опыте выполнения договоров с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:
Наличие опыта поставок:	- документов, подтверждающих состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:
(учитывается только опыт участника; опыт иных лиц, привлекаемых участником для исполнения договора, не учитывается): участник должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2013-2016 гг. поставки товаров в соответствии с (номер и дата); классом 27 «Общероссийского классификатора	- реквизиты договора
2.1) продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 «КПЕС 2008» на общую сумму товара; документов,	- перечень поставленного

не менее 8 583 000,00 руб. с НДС.

Также в качестве опыта поставок учитывается опыт выполненных в 2013-2016 гг. поставок оборудования для систем, важных для безопасности атомных станций (1 и/или 2 и/или 3 классов безопасности) согласно федеральным нормам и правилам.

подтверждающих исполнение поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

- реквизиты договора (номер и дата);
- перечень переданного и принятого заказчиком по договору товара;
- стоимость переданного и принятого заказчиком по договору товара.

Вместе с тем, учитывая природу договора поставки, отсутствие у данного поставщика фактов поставки товаров по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам Конкурса.

Кроме того, поставщик может не являться производителем товара, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки. В соответствии с подпунктом 2.2 пункта 2 Части 1 Тома 1 Документации «техническое предложение (Форма 3 подраздела 5.1), оформленное в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации, в том числе содержащее спецификации оборудования и материалов, предлагаемые технические решения, сметы, чертежи, схемы и иные документы, указанные в инструкции по заполнению Технического предложения, и подтверждающее выполнение каждого технического требования, установленного в закупочной документации.

В случае представления в составе заявки участника закупки ТЗ (ТУ), не отвечающее в полном объеме требованиям исходных технических требованиям (далее - ИТТ), иных приложений к Тому 2 «Техническая часть» закупочной документации, в составе заявки должен быть приложен анализ представленного ТЗ (ТУ), содержащий подтверждение выполнения требований ИТТ, иных приложений к Тому 2 «Техническая часть» Документации.

Кроме того, согласно пункту 8.3 Части 2 по итогам отборочной стадии комиссия в отношении каждого участника закупки принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора, в том числе несоответствие продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования о том, что в случае несоответствия предложения требованиям ИТТ, участник в составе заявки должен приложить анализ представленного ТЗ (ТУ), содержащий подтверждение

выполнения требований ИТТ, ограничивает количество участников Конкурса, так как противоречит положениям Документации и может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Пунктом 7.5 Части 2 Тома 1 Документации установлено, что в ходе рассмотрения заявок на участие в закупке на отборочной стадии в случаях, указанных ниже, комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в закупке (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения на оценочной стадии), на основании которого организатор направляет уточняющие запросы, а именно при отсутствии, представлении не в полном объеме или в нечитаемом виде в составе заявки на участие в закупке следующих документов (если требование о предоставлении соответствующего документа предусмотрено документацией):

а) документы, подтверждающие полномочия лица на подписание заявки от имени участника закупки,

б) учредительные документы,

в) разрешающие документы (лицензии, допуски, членство в саморегулируемых организациях и т.д.),

г) документы, подтверждающие обладание участником закупки необходимыми для исполнения договора финансовыми ресурсами,

д) документы от изготовителя товара, подтверждающие согласие изготовителя на предложение в рамках закупки его товара участником,

е) документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей, указанную участником закупки в своей заявке,

ж) сведения, подтверждаемые участником закупки декларативно по форме в соответствии с требованиями документации.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение конкурсной комиссии Заказчика правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки исправленных заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Учитывая изложенное, установление указанных требований к участникам закупки в качестве обязательных для участников Конкурса, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - 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.

Разделом 4 Части 1 Тома 1 Документации установлено, что «при оценке участника Конкурса по подкритерию «опыт участника конкурса» общее количество начисленных в соответствии с вышеуказанным порядком баллов за наличие опыта (БОУ_i) уменьшается в соответствии с таблицей, приведенной ниже, в зависимости от общей суммы санкций по всем судебным решениям, в том числе мировым соглашениям, опубликованным в течение двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении конкурса на официальном сайте, вынесенным не в пользу участника конкурса, выступавшего в качестве ответчика, которыми установлены обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения участником конкурса обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), возникших из договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией товаров, выполнением работ, оказанием услуг, заключенных с Госкорпорацией «Росатом» или ее организациями (предприятиями атомной отрасли). Под суммой санкций понимается совокупность взысканных, либо подлежащих взысканию, с участника конкурса денежных средств по судебным решениям, в том числе мировым соглашениям (задолженность, неустойки, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате госпошлин). При расчете суммы санкций по судебным решениям учитываются опубликованные решения вышестоящих инстанций.

Наличие санкций	Баллы (BC _i) BC _i = БО _{у_i}
Санкции не применялись	Количество баллов, присвоенное по опыту участника конкурса, засчитывается в 100% размере BC _i = БО _{у_i} / 2
Размер санкции, примененных к участнику конкурса, составляет менее 10% от НМЦ данного конкурса	Количество баллов, присвоенное по опыту участника заявки уменьшается на 50 % BC _i = 0
Размер санкций, примененных к участнику конкурса, составляет 10 % от НМЦ или более	Участнику по данному подкритерию присваивается 0 баллов

Итоговая оценка (балл) подкритерия «опыт» принимается равной соответствующему значению (BC_i), полученному с учетом наличия указанных санкций (БОУ_i = BC_i)».

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку нарушена пропорциональность в количестве присваиваемых баллов за наличие опыта (БОУ_i) с учетом уменьшения в соответствии с вышеприведенной таблицей.

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

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

В соответствии с пунктом 2 Части 2 Тома 2 Документации «любое заинтересованное лицо вправе направить организатору запрос о разъяснении положений документации через ЭТП не позднее не позднее 7 (семи) рабочих дней до дня окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе». При поступлении указанного запроса позже данного срока организатор вправе не отвечать на данный запрос. При поступлении запроса в срок, организатор размещает на официальном сайте и на ЭТП соответствующий ответ с указанием предмета запроса, без ссылки на участника закупки, от которого поступил запрос в течение 3 (трех) рабочих дней со дня поступления запроса. Если организатор не успел разместить ответ на запрос за 3 (три) рабочих дня до истечения срока подачи заявок на участие в закупке, то организатор переносит окончательный срок подачи заявок на участие в закупке на количество дней задержки, чтобы с даты размещения таких разъяснений срок подачи заявок на участие в закупке составлял не менее чем 3 (три) рабочих дня».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и 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 требования к участникам Конкурса не повлияли на результаты Конкурса.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спецпроект» от 31.10.2016 № 138/10/2016 на действия (бездействие) заказчика АО «Атомэнергопроект», оператора электронной площадки АО «ЭТП» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку товара по лоту №8741/461 НВ2-2/16 «Поставка шкафов вторичных преобразователей КИП для сооружения энергоблока №2 Нововоронежской АЭС-2» (извещение № 31604082478) необоснованной.

2. Признать в действиях АО «Атомэнергопроект» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 10, 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 09.11.2016 № 223ФЗ-620/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4 .В связи с тем, что установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Конкурса, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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