

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-867/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Медиа Плюс» 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»

05.11.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Почта России»: <...> ,

ООО «Медиа Плюс»: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Медиа Плюс» от 30.10.2020 № 17/10-20 на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по информированию физических и юридических лиц Российской Федерации о доступных услугах Почты России, существующих и внедряемых, в том числе мобильного приложения и других цифровых продуктах, с помощью сети Интернет (извещение № 32009506193) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Медиа Плюс» (далее – Заявитель) от 30.10.2020 № 17/10-20 (далее – Жалоба) на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по информированию физических и юридических лиц Российской Федерации о доступных услугах Почты России, существующих и внедряемых, в том числе мобильного приложения и других цифровых продуктах, с помощью сети Интернет (извещение № 32009506193) (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.

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.

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 для нужд АО «Почта России», утвержденным Советом директоров АО «Почта России» (протокол от 09.10.2019 № 01-2019) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке,

изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 21.09.2020;
2. Начальная (максимальная) цена договора – **224 307 989, 87 рублей**;
3. Дата окончания подачи заявок — 07.10.2020;
4. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов — 27.10.2020;
5. На участие в Конкурсе подано 4 заявки, признанные несоответствующими требованиям Документации.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя, поданной на участие в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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.

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

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.11 Документации установлено, что к участнику Конкурса может быть предъявлено, в том числе требование, согласно которому уровень обеспеченности финансовыми ресурсами у участника закупки должен быть не ниже 40 единиц, согласно методике расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок (Приложение № 5 к Положению о закупке). В случае недостаточности требуемого уровня обеспеченности финансовыми ресурсами (в интервале от 30 включительно до 40 единиц) участник Конкурса предоставляет увеличенное обеспечение исполнения договора на условиях и в порядке, указанных в извещении и/или Документации, в соответствии с методикой расчета обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок, в случае принятия решения о заключении с ним договора (если данное требование установлено пунктом 3.1 информационной карты Документации).

При этом согласно пункту 1.21 Документации Заказчик или комиссия по закупкам обязаны в любой момент до заключения договора отстранить участника Конкурса от участия в Конкурсе в случае установления факта несоответствия участника Конкурса требованиям, установленным Документацией в соответствии, в том числе пунктом 1.11 Документации.

В соответствии с пунктом 3.1 информационной карты Документации уровень обеспеченности участника финансовыми ресурсами должен быть не ниже 40 единиц, согласно методике расчета финансовой обеспеченности финансовыми ресурсами участников закупок (Приложение № 5 к Положению о закупке). При этом соответствие участника конкурса указанным требованиям подтверждается путем предоставления информации и документов в соответствии с пунктом 3.4 информационной карты Документации.

Согласно протоколу подведения итогов Конкурса от 19.10.2020 б/н Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании пункта 1.11 Документации, ввиду несоответствия требованиям пункта 3.1 информационной карты Документации, а именно, значение уровня обеспеченности финансовыми ресурсами коллективного участника закупки ниже установленного порогового значения – 30 единиц.

Из Жалобы следует, что Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе, ввиду несоответствия требованиям пункта 3.1 информационной карты Документации, поскольку Заявителем в составе заявки представлены документы, подтверждающие соответствие Заявителя требованиям пункта 3.1 информационной карты Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и пояснил, что при расчете показателя финансовой устойчивости Заявителя допущена техническая, в связи с чем Заказчиком ненадлежащим образом осуществлен расчет указанного показателя.

Кроме того, отсутствие у участника закупки до заключения договора соответствующих финансовых ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки. Вышеуказанное квалификационное требование Документации налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе и ограничивает количество потенциальных участников закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные требования Документации в части наличия у участника Конкурса соответствующих финансовых ресурсов, а также отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, Комиссией ФАС России установлено, что согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в закупочной документации должны быть установлены, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно положениям Документации оценка заявок осуществляется по критериям, указанным в приложении № 1 к информационной карте Документации, в том числе по критерию «качество технического предложения и квалификация участника закупки».

При этом указанным критерием установлено, что оценка заявок участников Конкурса осуществляется по показателям «Нахождение участника в ТОП 20 рейтинга по медиазакупкам прямой рекламы в интернете за 2019 год по данным индустриального рейтинга adindex.ru», «Членство участника или группы, в которую входит участник, в ассоциации коммуникационных агентств России (АКАР)», «Наличие у участника или группы, в которую входит участник, договора с АО «Медиаскоуп».

Вместе с тем, изучив указанные показатели оценки заявок, Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии объективности указанных показателей оценки, поскольку установление таких показателей предоставляет преимущественные условия отдельным участникам закупки, что ставит в неравное положение участников закупки и не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора.

Таким образом, указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Медиа Плюс» (ИНН: 7716814395, ОГРН: 1167746064705) от 30.10.2020 № 17/10-20 на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (ИНН: 7724490000, ОГРН: 1197746000000) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по информированию физических и юридических лиц Российской Федерации о доступных услугах Почты России, существующих и внедряемых, в том числе мобильного приложения и других цифровых продуктах, с помощью сети Интернет (извещение № 32009506193) обоснованной.
2. Признать АО «Почта России» нарушившим часть 6 статью 3, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 05.11.2020 № 223ФЗ-867/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.11.2020 № 223ФЗ-867/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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