

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-805/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ОП «Легионер» 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»

26.12.2016

Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ОП «Легионер» от 09.12.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром добыча Оренбург», организатора ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов ООО «Газпром добыча Оренбург» с 2017 по 2020 г.г. 63999 (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (извещение № 31604412440) 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 «ОП «Легионер» (далее - Заявитель) от 09.12.2016 № б/н (вх. от 16.12.2016 № 187390-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром добыча Оренбург», организатора ПАО «Газпром» (далее - Организатор) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов ООО «Газпром добыча Оренбург» с 2017 по 2020 г.г. 63999 (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (извещение № 31604412440) (далее - Запрос предложений, Закупка).

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 о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром добыча Оренбург», утвержденным решением участника от 29.12.2012 № 272 (далее – Положение о закупках).

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.

30.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно установленный Заказчиком в Документации порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Представители Организатора с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик, организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положения о закупках.

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

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются в том числе принципом информационной открытости закупки.

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

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Разделом 3 Документации предусмотрена оценка и сопоставление заявок участников Запроса предложений, согласно которой сравнительная оценка заявок участников проводится не менее чем по двум из трех критериев:

- -

- Оценка квалификации Участника (30%).
- Оценка коммерческого предложения (40%).
- Оценка технического предложения (30%).

По мнению Заявителя, при подачи заявки на участие в Запросе предложений не представляется возможным определить, какое предложение необходимо представить в заявке для получения максимального балла по критерию «Оценка технического предложения».

Согласно пункту 3.3 Документации установлены требования к подготовке технического предложения.

В рамках критерия «Оценка технического предложения» Заказчиком установлены подкритерии «записка по технологии оказания услуг», «записка по организации оказания услуг», «объем работ, выполняемый собственными силами», «записка по управлению рисками», «записка по управлению системой качества», которые подлежат оценке.

Также, по мнению Заявителя, Заказчиком непропорционально установлены подкритерии критерия оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений «Оценка квалификации Участника», поскольку данные подкритерии не позволяют определить максимальное количество баллов присваиваемых участникам Запроса предложений по указанным показателям.

В рамках критерия «Оценка квалификации Участника» Заказчиком установлены подкритерии «наличие справки о материально-технических ресурсах участника», «наличие справки о кадровых ресурсах участника», «опыт выполнения работ/оказания услуг», «наличие иных сертификатов, лицензий и других документов, предусмотренных пунктом 4.1.31 Документации».

Кроме того, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также не представили доказательств, позволяющих сделать вывод о том, что показатели критерия «Оценка технического предложения» не позволяют определить, какое предложение необходимо представить для получения максимального балла участникам закупки. Кроме того, Заявителем также не представлены доказательства о невозможности представления документов установленных в критерии «Оценка квалификации Участника».

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 1.1.3

Положения о закупках.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Документацией установлены следующие требования подтверждающих соответствие участников квалификационным требованиям Документации, а именно участник Запроса предложений должен представить в составе заявке в том числе:

- информацию о материально-технических ресурсах по установленной в Документации форме: справка о материально-технических ресурсах (Форма 4) (пункт 3.6.6. Документации);
- информацию о кадровых ресурсах участника: справка о кадровых ресурсах Участника (Форма 5) (пункт 3.6.7 Документации).

При этом из Документации не представляется возможным определить какие материально-технические и кадровые ресурсы необходимо иметь участнику Запроса предложений для исполнения договора.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.1.3 Положения о закупке, что нарушает требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.1.3 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации постановляет, что участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц регулируется Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление о СМП).

В соответствии с пунктом 13 Постановления о СМП при осуществлении закупок в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства Заказчик не вправе требовать от субъектов малого и среднего предпринимательства, являющихся участниками такой закупки, иные документы и сведения, помимо сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или декларации, в целях подтверждения соответствия критериям отнесения к

субъектам малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 3.6.8 Документации установлено, что для подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации участник представляет в составе заявки «Сведения о субподрядчиках/соисполнителях (Форма 6). В данной форме должны быть указаны все субподрядные организации, привлекаемые к выполнению работ. В случае если Участник намеревается использовать субподрядчиков для выполнения важных компонентов работ или работ составляющих более 10% основного объема работ, в составе заявки на участие в запросе предложений должны быть представлены документы по таким субподрядчикам/соисполнителям в соответствии с пунктом 3.8».

Пунктами 4.1.26 – 4.1.39 Информационной карты Документации установлены требования к заявке на участие в Запросе предложений, в том числе в пункте 3.8 Документации содержится перечень документов для субподрядчиков/соисполнителей участника.

Учитывая изложенное, Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к субподрядчикам (соисполнителям) из числа субъектов МСП, не предусмотренные Постановлением о СМП.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки.

Также, привлечение субподрядчиков предполагается в процессе исполнения договора, а представление вышеперечисленных документов напрямую зависит от воли третьих лиц.

Установление вышеуказанных требований, не соответствует пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.1.3 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОП «Легионер» от 09.12.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром добыча Оренбург», организатора ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов ООО «Газпром добыча Оренбург» с 2017 по 2020 г.г. 63999 (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (извещение № 31604412440) необоснованной.

2. Признать ООО «Газпром добыча Оренбург», ПАО «Газпром» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Обязательное для исполнения предписание, направленное на

устранение выявленного нарушения, не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки.

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.12.2016 № 223ФЗ-805/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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