

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РОСЭК» 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»

27.12.2016 Москва

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

при участии представителей:<...> ,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «РОСЭК» (далее - Заявитель) от 16.12.2016 № 01-204-10 (вх. 190084-ЭП/16 от 21.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «МЗИК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на ремонт шинпровода ПРП и кабельных линий 0,4 кВ во 2,3,4 пролетах цеха 28 (извещение № 31604268596) (далее – Конкурс, 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 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке ПАО «МЗИК», утвержденным протоколом совета директоров от 09.09.2016 № 04/22 (далее – Положение о закупке).

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.

31.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком проведена неправомерная оценка заявки Заявителя.

Представитель Заказчика в письменном пояснении с доводом жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

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

Согласно пункту 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктами 1.4 и 1.5 Документации, оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе осуществляется по бальным критериям оценки, таким как «Цена договора», «Сроки поставки товара и выполнения работ, услуг» и «Квалификация участника процедуры закупки».

При этом, согласно пункту 2.3 Документации количество присваиваемых баллов каждой заявке по критерию «Квалификация участника процедуры закупки» рассчитывается по следующей формуле:

$$Kwi$$
$$BK_i = \frac{Kwi}{Kwmin} * 100, \text{ где}$$
$$Kwmin$$

Kwi - количество специалистов по специальности электротехнический персонал i-го участника процедуры закупки;

$Kwmin$ – требуемое количество специалистов по специальности электротехнический персонал для i-го участника процедуры закупки (15 человек);

В соответствии с таблицей 2 пункта 2.3 раздела 8.2 Документации участник Конкурса в подтверждение наличия собственного квалифицированного персонала должен предоставить:

- справку о наличии кадровых ресурсов для выполнения условий Договора с указанием следующих данных: ФИО, должность, образование, повышение квалификации, опыт;
- копии дипломов, подтверждающих наличие высшего образования по специализации электрика – электроэнергетика;
- копии дипломов, сертификатов, удостоверений о повышении квалификации (не реже 1 раза в 5 лет);
- копии действующих удостоверений и протоколов Ростехнадзора о сдаче на группу по электробезопасности не ниже IV до и выше 1кВ;

- копии дипломов, подтверждающих наличие среднего профессионального / высшего образования по специализации электрика – электроэнергетика;
- копии действующих удостоверений о сдаче на группу по электробезопасности не ниже III до и выше 1кВ;
- копии действующих удостоверений о сдаче на группу по электробезопасности с правом проведения измерений в электроустановках до 1000В.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, в заявке Заявителя представлены документы и сведения, соответствующие требованиям Документации, в отношении двух сотрудников Заявителя.

В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе от 14.12.2016 заявке Заявителя по критерию «Квалификация участника Конкурса» присвоено 13,33 баллов, что равно 2,67 с учетом значимости критерия.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил документов, информации, свидетельствующих о том, что Заказчиком неправомерно присвоено меньшее количество баллов заявке Заявителя.

Таким образом, в отсутствие иных доказательств, однозначно свидетельствующих о ненадлежащем применении закупочной комиссией Заказчика порядка оценки и присвоении баллов, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

1. Согласно пункту 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 предусмотрен пунктом 1.2 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 11 раздела 7 Документации установлено, что оплата – в размере 50% от стоимости оборудования производится в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня предоставления Подрядчиком безотзывной банковской гарантии (гарантии обеспечивающей возврат аванса). Банковская гарантия должна быть выдана на сумму выплаченного аванса на срок исполнения обязательств плюс 60 дней следующими банками: Сбербанк (ПАО), ВТБ (ПАО), Банк ГПБ (АО), ОАО «Банк Москвы» и ОАО «Россельхозбанк».

Вместе с тем, установление указанного требования ограничивает количество участников Конкурса, поскольку участник победивший по результатам рассмотрения заявок и с банковской гарантией для обеспечения договора иного банка будет признан уклонившимся от заключения договора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурса и отказ в подписании договора с участником Конкурса в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлены документы и сведения, указанные в уведомлении, что нарушает часть 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

За непредставление или несвоевременное представление сведений (информации), а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) в антимонопольный орган предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия.

Согласно пункту 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.

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.

Пунктом 1 раздела 8.1 Документации установлены требования к участникам Конкурса, в том числе наличие необходимых лицензий или свидетельств (и иных разрешающих документов) о допуске на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и если такие товары, работы, услуги приобретаются в рамках заключаемого договора, в том числе: необходимыми разрешениями и лицензиями на выполнение работ (перечисленных в техническом задании).

Для подтверждения соответствия указанному требованию участнику необходимо предоставить, в том числе отсканированные оригиналы документов на виды деятельности, связанные с выполнением договора, являющиеся предметом настоящего аукциона, а также копии необходимых лицензий на виды деятельности, связанные с поставкой/выполнением работ/оказанием услуг, являющихся предметом проведения настоящего аукциона.

Вместе с тем, из указанного положения Документации не представляется возможным определить конкретный перечень документов,

которые необходимо представить участнику Конкурса в составе заявки для подтверждения соответствия требованиям Документации.

Кроме того, из пункта 2 раздела 8.1 Документации следует, что участникам для подтверждения соответствия техническим, функциональным и прочим характеристикам продукции, предлагаемой участником Конкурса, требованиям установленным Документацией необходимо предоставить, в том числе пояснительные записки, подготовленные по форме и в соответствии с требованиями Документации.

При этом из Документации не представляется возможным определить какие пояснительные записки необходимо заполнить участнику Конкурса для подтверждения соответствия предлагаемой им продукции. Также в Документации отсутствует инструкция по заполнению указанных пояснительных записок.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке, нарушает часть 1 статьи 2, пункты 2, 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.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения закупки, поскольку по указанным основаниям заявки участников не отклонялись.

- - - В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета.

Согласно условиям Документации, Конкурс проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства, следовательно закупка проводится в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление).

В соответствии с пунктом 11 Постановления, участники закупки обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства путем представления в форме документа на бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Реестр). Декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (далее — Декларация) предоставляется участником закупки в случае, если участник является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» и отсутствуют сведения о таком участнике в Реестре.

Пунктом 1 раздела 8.1 Документации предусмотрено, что для подтверждения статуса субъекта малого и среднего предпринимательства, участнику в составе заявки необходимо предоставить Декларацию, заполненную по форме 10.5.1 Документации.

Таким образом, положение Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки, поскольку участники Конкурса являются субъектами малого и среднего предпринимательства

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «РОСЭК» от 16.12.2016 № 01-204-10 (вх. 190084-ЭП/16 от 21.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «МЗИК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на ремонт шинопровода ПРП и кабельных линий 0,4 кВ во 2, 3, 4 пролетах цеха 28 (извещение № 31604268596) необоснованной.
- - - Признать ПАО «МЗИК» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
 - Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 27.12.2016 № 223ФЗ-808/16.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.12.2016 № 223ФЗ-808/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 5 статьи 19.8, частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

