

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-501/16

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

05.09.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «НК «Роснефть»: <...> - доверенность от 12.01.2016 № 77 АБ 8699713,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку труб нефтепроводных и общего назначения (лот 47830) (извещение № 31604027494) 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 <...> (далее - Заявитель) от б/д б/н (вх. 126344-ЭП/16 от 25.08.2016) на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку труб нефтепроводных и общего назначения (лот 47830) (извещение № 31604027494) (далее — Запрос предложений, 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.

Закупочная деятельность Заказчика на момент проведения Запроса предложений регламентировалась Положением компании о закупках товаров, работ, услуг № П2-08 Р-0019, утвержденным Решением Совета директоров ОАО «НК «Роснефть» от 06.04.2015 № 27 (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.

24.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- -
 - Заказчиком в закупочной документации установлены требования о предоставлении в составе заявки участника перечня документов, ограничивающего количество участников Запроса предложений, а также неизмеряемые требования, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку соответствующую требованиям Документации, Закона о закупках;
 - В Документации не установлены сроки представления участникам разъяснений положений Документации;
 - В Документации предусмотрены формы для заполнения информации о кадровых ресурсах и материально-технических ресурсах у участника Запроса предложений, вместе с тем в Документации отсутствуют требования к кадровым ресурсам и материально-техническим ресурсам;
 - Установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложений действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

-

- 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 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.

Аналогичные принципы установлены в пунктах 3.2.2, 3.2.4 Положения о закупке.

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.

Из довода Жалобы Заявителя следует, что из пункта 3 Блока 2 «Информационная карта» Документации не представляется возможным определить каким сертификатам соответствия ГОСТ Р; API 5 CT; ТУ; сертификатам/декларациям соответствия техническому регламенту, техническому соглашению должно соответствовать качество поставляемого товара.

При этом, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в форме «Технического задания» в графе «Нормативная документация на трубу (API, ТУ, ГОСТ)» Документации предусмотрен перечень сертификатов, ГОСТов, ТУ которым должно соответствовать качество поставляемого товара.

Таким образом, Заказчиком установлены требования к сертификатам, ГОСТам, ТУ, API.

Согласно пункту 3 Блока 2 «Информационная карта» Документации участнику Запроса предложений не являющемуся производителем, необходимо обладать опытом изготовления материально технических ресурсов (далее - МТР) по предмету закупки, что подтверждается: референс листом по опыту производства и поставки МТР за подписью руководителя участника закупки, копиями договоров без указания цены с указанием объема производства и поставки МТР аналогичного предмету закупочной процедуры, с разбивкой по годам, заверенным оригинальной печатью участника, договором между производителем и участником закупки (дилерский, дистрибьюторский и т.п.) с условием о сохранении гарантийных обязательства производителя в отношении МТР.

Кроме того, пунктом 3 Блока 2 «Информационная карта» Документации участник должен также соответствовать иным требованиям, а именно представить положительное заключение службы безопасности ОАО «НК «Роснефть», заключения департамента рисков ОАО «НК «Роснефть» не ниже «неустойчивого финансового положения» или действующей аккредитации.

Пунктом 10 Блока 2 «Информационной карты» Документации установлено

дополнительное требование к комплекту подтверждающих документов, входящих в коммерческую часть заявки, а именно участник закупки должен предоставить в составе коммерческой части заявки калькуляцию стоимости продукции (раскрытие информации о составляющих цены, в том числе цены завода-изготовителя, транспортных расходов, наценки, стоимости страхования, таможенного оформления, стоимости иных сопутствующих работ, услуг и т. д.).

Вместе с тем, установление требования о представлении в составе заявки участника Запроса предложений указанных выше документов ограничивает количество участников закупки, поскольку отсутствие указанных документов у участника на момент подачи заявки не влияет на возможность надлежащего исполнения обязательств по договору и получение части таких документов зависит от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.4 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. 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.

Пунктом 3.6.4 Блока 3 «Инструкция для участника закупки» Документации установлено, что при подготовке заявки Участник закупки вправе направить Организатору закупки запрос о разъяснении положений Извещения и/или Документации. Запрос оформляется в соответствии с установленной формой (Блок 5 «Образцы оформления конвертов»).

Согласно пункту 10.6.2.1 Положения о закупке, при проведении закупки Поставщик, начиная со дня официального размещения извещения и документации о закупке, вправе направить Заказчику в письменной форме на бланке организации за подписью ее руководителя или иного уполномоченного лица (или в виде электронного документа, подписанного ЭЦП) запрос о разъяснении положений извещения и/или документации о закупке в сроки, установленные в документации о закупке.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Запроса предложений 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.

3. Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в Документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Блоком 4 «Образцы форм документов» Документации установлены форма 4 «Справка о МТР» и форма 5 «Справка о кадровых ресурсах» (далее - Формы).

Согласно пункту 1 «Инструкции по заполнению» приведенной в Формах Документации: «Форма включается в квалификационную часть заявки. В случае если после наименования данной формы указано: «Форма не используется», то она не заполняется и не включается в состав заявки».

Вместе с тем, в Документации не предусмотрено требований к участникам о наличии МТР и кадровых ресурсов.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что данные Формы не обязательны для заполнения участниками закупки.

При этом в Документации не установлено, что для заполнения заявки на участие в Запросе предложений данные формы не заполняются и не требуются в составе заявки участника.

Таким образом, данные действия Заказчика нарушают пункт 2 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.

- - - В соответствии с пунктами 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.

Пунктом 10.5.1 Положения о закупке установлено, что в Документации должны быть указаны сведения в том числе критерии, порядок оценки и сопоставления заявок участников.

Согласно пункту 20 Блока 3 «Информационной карты» установлен порядок применения критериев оценки заявок участников Запроса предложений для выбора победителя, а именно выбор победителя осуществляется по минимальной приведенной цене в соответствии с приведенной в Документации формулой.

Комиссия ФАС России, изучив материалы представленные представителем Заказчика, установила, что данный критерий является единственным для выбора победителя, а также формула, установленная Заказчиком в Документации, позволяет произвести оценку заявки и выбрать лучшее предложение.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу <...> от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку труб нефтепроводных и общего назначения (лот 47830) (извещение № 31604027494) обоснованной в части установления требования о предоставлении в составе заявки участника перечня документов, ограничивающего количество участников Запроса предложений; установления обязательного заполнения информации о кадровых ресурсах и материально-технических ресурсах у участника Запроса предложений; не установления сроков представления участникам разъяснения положений Документации.
 - Признать ОАО «НК «Роснефть» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений с учетом решения от 05.09.2016 № 223ФЗ-501/16.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.09.2016 № 223ФЗ-501/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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