

1. ООО «Торговый дом «Днепроспецсталь-М»
119017, Москва, Старомонетный пер., д. 9, стр. 1

2. ОАО «Компания «Сухой»
125284, Москва, ул. Поликарпова, д. 23Б

3. ОАО «Центр развития экономики»
107113, Москва, ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1658/77-14 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.10.2014 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Днепроспецсталь-М» на действия заказчика - ОАО «Компания «Сухой» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений

в электронной форме на право заключения договора поставки для нужд филиалов ОАО «Компания «Сухой» (реестровый № 31401494292), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба ООО «ТД «Днепроспецсталь-М» (далее — Заявитель) на действия заказчика - ОАО «Компания «Сухой» (далее - Заказчик) при проведении открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки для нужд филиалов ОАО «Компания «Сухой» (реестровый № 31401494292).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию Закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

26.06.2014 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Компания «Сухой» (далее — Положение о закупках).

12.09.2014 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора — 48 480 859, 81 руб.

Согласно извещению о проведении Закупки от 12.09.2014 дата окончания подачи заявок — 24.09.2014, дата рассмотрения заявок — 24.09.2014, дата подведения итогов — 01.10.2014.

В соответствии с протоколом от 30.09.2014 № 1.403.298.1-2014 заявка ООО «ТД «Днепроспецсталь-М» признана несоответствующей требованиям Закупочной документации, а именно:

- Заявка участника не соответствует требованиям закупочной документации (часть 1 Технического задания и технические требования к поставке товара и оказания услуг пункт 3.3: «Участник закупки должен обеспечить поставку товаров российского производства, изготовленных не ранее 2013 г., что должно быть подтверждено оригиналом или соответствующей заверенной копией сертификата качества на товар»),
- Участником представлена справка о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей, выданная более чем за 3 месяца до срока окончания приема предложений,

Согласно доводу жалобы Заявителя, требование Закупочной документации, в части критерия приоритета товаров российского происхождения, неустановленного Правительством Российской Федерации, создает дискриминационные условия и необоснованные ограничения конкуренции.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам

устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о Закупках Правительство Российской Федерации вправе установить, в том числе приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Однако если бы Правительство Российской Федерации установило такой приоритет, то он был бы обязательным для всех заказчиков в отношении указанных товаров, работ, услуг. На данный момент такого обязательного требования в отношении конкретных товаров, услуг, работ не установлено, но это не лишает Заказчика права устанавливать требования к закупаемым товарам самостоятельно.

Следовательно установление в Закупочной документации требования пункта 3.3 Технического задания о том, что участник закупки должен обеспечить поставку товаров российского производства, изготовленных не ранее 2013 г., что должно быть подтверждено оригиналом или соответствующе заверенной копией сертификата качества на товар, не противоречит Закону о закупках. Тем более что Заказчик в своих возражения обосновал установление данного требования следующим.

ОАО «Компания «Сухой» является частью оборонно-промышленного комплекса России. Компания — исполнитель Государственного оборонного заказа в интересах Министерства обороны Российской Федерации и субъект военно-технического сотрудничества.

В связи со сложившейся нестабильной политической ситуацией в Украине, а также введением ограничивающих санкций рядом государств в отношении ОПК РФ и, в частности, ОАО «ОАК», заключение договоров на поставку продукции иностранного производства может повлечь как срыв сроков поставки, так и отказ от поставки продукции по независящим от поставщика обстоятельствам.

В связи с вышеизложенным Комиссия признала данный довод Заявителя необоснованным.

По доводу Заявителя в части нарушения сроков размещения изменений в Закупочную документацию на официальных сайтах в сети «Интернет» Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках извещение о проведении конкурса или аукциона размещается в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе. Выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о Закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно пункту 7.1 Положения о закупках предусмотрен способ закупки, в том числе запрос предложений.

Согласно пункту 10.3.3 в случае внесении изменений в извещение о проведении запроса предложений, документацию о запросе предложений срок подачи заявок должен быть продлен Заказчиком так, чтобы со дня размещения на Официальном сайте внесенных изменений до даты окончания подачи заявок на участие в

запросе предложений срок составлял не менее 7 дней.

Комиссия установила, что Закупочная документация с изменениями была опубликована на сайте 12.09.2014, срок окончания подачи заявок — 24.09.2014, следовательно Заказчик уложился в 7 - дневный срок. Таким образом, данный довод Комиссия также признала необоснованным.

Согласно доводу Заявителя продукция, представленная им соответствует установленным в Закупочной документации Техническим условиям и ГОСТам.

Комиссия изучив материалы касательно данного довода, установила следующее.

В соответствии с требованиями пункта 3.3 Технического задания участник закупки должен обеспечить поставку товаров российского производства, изготовленных не ранее 2013 г., что должно быть подтверждено оригиналом или соответствующе заверенной копией сертификата качества на товар,

Согласно представленным в заявке Заявителя документам, поставляемый товар производится на территории Украины. Данный факт Заявителем не оспаривается.

Соответственно данный товар не может соответствовать требованиям Закупочной документации. Комиссия признала данный довод Заявителя необоснованным.

Пунктом 2.2 Закупочной документации установлено, что участник процедуры закупки в составе заявки должен представить сканированные копии оригиналов или нотариально заверенных копий документов в электронном виде, в том числе оригинал или нотариально заверенную копию справки о состоянии задолженности по уплате налогов и других обязательных платежей в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, выданную соответствующими подразделениями Министерства Российской Федерации по налогам и сборам не ранее чем за 3 месяца до срока окончания приема предложений.

В составе заявочных документов Заявителя данная справка имелась, но дата выдачи данного документа — 29.05.2014, что не соответствует требованиям Закупочной документации. Данный факт Заявителем не оспаривается.

При этом, в ходе рассмотрения жалобы, Комиссией выявлены иные нарушения.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с пунктом 15.2.3 Положения в документации о закупке могут быть предусмотрены иные (дополнительные) требования к участнику закупки. При этом данные требования могут быть разделены на обязательные, невыполнение которых означает отклонение заявки соответствующего участника, и предпочтительные, несоответствие которым не может служить основанием для отклонения заявки. Инициатором закупок должно быть определено, в каком виде и какими документами подтверждается выполнение установленных требований.

Согласно пункту 14.5 Закупочной документации по результатам рассмотрения заявок Закупочная комиссия имеет право допустить участника процедуры закупки к участию в запросе предложений при наличии в его заявке несущественных отклонений от требований, установленных в Закупочной документации.

Отклонения считаются несущественными, если они:

- не влияют на состав, объем, сроки, качество и другие характеристики подлежащих поставке товаров (выполнению работ, оказанию услуг);

- не ограничивают права и не накладывают дополнительные обязательства на Заказчика, не ограничивают обязательства исполнителя по договору по сравнению с тем, как это предусмотрено в извещении и закупочной документацией.

Так согласно протоколу от 30.09.2014 № 1.403.298.1-2014 заявка ЗАО «ВМК «КО» признана соответствующей требованиям закупочной документации, хотя участником не представлены копии договоров с подтверждением исполнения обязательств по поставке продукции; рекомендательные письма потребителей;

копии сертификатов качества по ранее произведенным отгрузкам продукции а согласно части 6 пункта 2.2 Закупочной документации участник процедуры закупки в составе заявки должен представить сканированные копии оригиналов или нотариально заверенных копий документов в электронном виде, в том числе копии договоров с потребителями, с подтверждением исполнения обязательств по поставке продукции, а также рекомендательные письма от потребителей и копии сертификатов качества по ранее произведенным отгрузкам продукции.

Комиссия установила, что основания для отказа в допуске, установленные в Закупочной документации, не позволяют однозначно трактовать критерии допуска участников к участию в Закупке.

Основания отказа, сформулированные в Закупочной документации, позволяют членам Закупочной комиссии субъективно оценивать каждую заявку в каждом случае индивидуально, решив, является ли представление того или иного документа существенным отклонением от Закупочной документации.

В целях устранения неоднозначного толкования Закупочной документации, Заказчику необходимо установить перечень обязательных документов и сведений, не представление которых является основанием для отказа в допуске в Закупке, и перечень дополнительных документов, которые нужны для оценки заявки по критериям оценки и непредставление которых повлечет присвоение 0 баллов по соответствующему критерию, а не отказ в допуске.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Отсутствие однозначных критериев отказа в допуске к участию в Закупке, приводит к злоупотреблениям со стороны Заказчиков, позволяет Заказчику произвольно трактовать основания отклонения заявок.

Таким образом, определение лица, соответствующего требованиям Закупочной документации, будет основано исключительно на субъективном усмотрении комиссии Заказчика.

В связи с изложенным, Комиссия признает довод Заявителя о неправомерном отказе в допуске к участию в Закупке необоснованным.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. **Признать в действиях Заказчика нарушение** части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.