

Решение № 055/07/4-685/2019

о признании жалобы обоснованной

21.08.2019

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> - специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу акционерного общества «КЭНПО-Трейд» (далее – АО «КЭНПО-Трейд», Общество, Заявитель) на действия акционерного общества «Омскавтодор» (далее – АО «Омскавтодор», Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку концентрата минерального «Галит» (извещение № 31908177979) (далее – Конкурс, Закупка),

при участии представителя АО «Омскавтодор» – <...> (доверенность № 24/07/01 от 24.07.2019, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя АО «КЭНПО-Трейд», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба АО «КЭНПО-Трейд» (вх. Омского УФАС России № 8246э от 13.08.2019) на действия АО «Омскавтодор» при проведении Конкурса, которое полагает, что положения конкурсной документации противоречат требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

1.1 В документации о проведении Конкурса (далее – Документация), размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) 07.08.2019, срок окончания подачи заявок установлен 14.08.2019.

Однако, учитывая положения части 1 статьи 3.2 Закона о закупках, срок окончания подачи заявок должен быть установлен не ранее 22.08.2019.

1.2 В Документации установлено, что извещение и Документация размещаются в ЕИС и на электронной торговой площадке www.lot-online.ru.

Вместе с тем, ни извещение о проведении Конкурса, ни Документация на указанной площадке АО «Омскавтодор» размещены не были.

1.3 Конкурс проводится для субъектов малого и среднего предпринимательства. В пункте 3.2 проекта договора (приложение 7 к Документации) (далее – Проект договора) указан срок оплаты договора до 30 (тридцати) банковских дней после подписания транспортных железнодорожных накладных (УПД).

Согласно положениям постановления 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 № 1352) срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Таким образом, по мнению Заявителя, установление срока оплаты по договору до 30 (тридцати) банковских дней существенным образом нарушает права потенциальных участников Закупки.

1.4 В Проекте договора прямо не установлено, но косвенно следует из пунктов 3.2, 4.5, 4.6, 5.3, что Заказчику необходимо поставить товар железнодорожным транспортом, что вводит участника закупки в заблуждение.

1.5 В пункте 27.7 Документации указана необходимость предоставления информации об опыте поставки товара с приложением копий договоров и документов, подтверждающих исполнение контрактов.

Информация о добросовестном исполнении государственных контрактов является открытой информацией.

При этом Заявителю не понятно, сколько необходимо представить копий товарных накладных, кто получит наибольший рейтинг по критерию «квалификация участника закупки», какова необходимость предоставления столь большого объема документов.

Также в Документации в качестве одного из критериев оценки заявок участников указан «срок поставки товара».

В пункте 4.1 Проекта договора установлено, что срок поставки – с момента подписания договора до 10.10.2019.

Таким образом, не понятно, какой срок поставки товара необходимо указать в заявке на участие в Конкурсе.

Заявитель полагает, что указанные критерии о сроке поставки товара и профессиональной репутации являются неизмеряемыми и ограничивают конкуренцию при проведении Закупки.

1.6 В спецификации (приложение № 1 к Документации) (далее – Спецификация) установлены технические и функциональные характеристики предмета Закупки.

Однако, в паспортах качества, выпускаемых заводом изготовителем, отсутствуют некоторые из указанных Заказчиком характеристик (плотность, крупность, гигроскопичность и другие).

Таким образом, невозможно поставить товар, полностью соответствующий описанию предмета закупки.

На основании вышеизложенного, Общество просит провести проверку и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 14.08.2019 № 05-9336 АО «Омскавтодор» представило надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов, а также пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, в которых указывает следующее.

2.1 Заказчик при осуществлении конкурентной закупки (Конкурса) с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в ЕИС информацию о её проведении в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках, в связи с чем, сроки подачи заявок на участие в Закупке соответствуют требованиям вышеуказанного закона.

2.2 Поскольку извещение о проведении Конкурса сформировано с помощью программных средств на сайте ЕИС, интеграция указанного извещения на электронную площадку осуществляется автоматически. Извещение о проведении Конкурса и Документация размещены на электронной торговой площадке в день опубликования указанного выше извещения в ЕИС – 07.08.2019.

2.3 Указанная в пункте 3.2 Проекта договора формулировка исключает возможность оплаты с нарушением законодательства и Постановления № 1352.

2.4 Проект договора не содержит прямого указания на поставку товара Заказчику исключительно железнодорожным транспортом.

Из положений пункта 4.6 Проекта договора следует, что возможна поставка товара железнодорожным транспортом наравне с любыми другими способами поставки.

2.5 В пункте 27.7 Документации отсутствует требование указывать все исполненные договоры. Участник Закупки самостоятельно определяет какие договоры и в каком количестве он будет представлять в составе заявки на участие в Конкурсе.

Для определения рейтинга по критерию «квалификация участника закупки», Заказчик руководствуется пунктами 27.2 и 27.7 Документации.

Наивысший рейтинг получает участник Закупки, предложивший максимальное по отношению к другим участникам закупки количество исполненных контрактов, договоров поставки концентрата минерального «Галит», объемом не менее 5000 тонн за 2018 год.

В пункте 7 Документации указаны сроки поставки – с момента подписания договора до 10.10.2019 года. Поставка товара осуществляется партиями по 1000 кг по заявке покупателя в срок до 18 суток, в исключительных случаях в срок, не превышающий 30 суток.

Таким образом, срок поставки товара, который должен указать участник Закупки в заявке, не может превышать 18 суток.

Критерии оценки, установленные Заказчиком в Документации, по мнению АО «Омскавтодор», являются измеряемыми и не нарушают положения Закона о закупках.

2.6 В спецификации технических и функциональных характеристик установлены требования к объекту закупки.

В пункте 2.2 Проекта договора установлено требование о сопровождении каждой партии товара паспортом качества.

Ни Проект договора, ни Документация не содержат требование о том, что все характеристики, указанные в спецификации должны быть указаны в паспорте товара. Вместе с тем, поставщик должен понимать какой товар он поставляет. В соответствии с условиями приемки товара пробы отдельных партий товара могут быть направлены на экспертизу.

На заседании Комиссии 21.08.2019 представитель Заказчика поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях АО «Омскавтодор».

3. Из представленных материалов и информации следует, что 07.08.2019 в ЕИС были размещены документы и информация о Закупке, в том числе извещение о проведении Конкурса, Документация.

Согласно извещению № 31908177979 о проведении Конкурса предметом Закупки является право на заключение договора на поставку концентрата минерального «Галит».

Прием заявок на участие в Конкурсе осуществлялся Заказчиком с 07.08.2019 по 14.08.2019.

Дата подведения итогов Закупки: 19.08.2019.

4. Рассмотрев жалобу Общества, представленные Заказчиком документы, заслушав доводы представителя АО «Омскавтодор», Комиссия признала жалобу **обоснованной в части**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный

орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 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 подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

4.1 В силу части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 3.2 Закона о закупках, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 Закона о закупках.

Согласно подпункту «а» пункта 1 статьи 3.4 Закона о закупках заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении конкурса в электронной форме в срок *не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе* в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает 30 000 000,00 рублей.

Из преамбулы Документации следует, что *«Заказчик настоящим приглашает принять участие в конкурсе в электронном виде, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки концентрата минерального «Галит» для нужд АО «Омскавтодор»»*.

В пункте 8 Документации установлено, что начальная (максимальная) цена договора составляет **28 502 880,00** рублей, в том числе НДС 20% - 4 750 480,00 рублей.

Комиссией Омского УФАС России установлено, что извещение о проведении Закупки Заказчиком в ЕИС размещено **07.08.2019**, срок окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – **14.08.2019 в 12:00**.

Следовательно, период с момента размещения извещения в ЕИС о проведении Закупки до окончания срока подачи заявок составил 8 дней.

Учитывая, что АО «Омскавтодор» Закупка проводится только для субъектов малого и среднего предпринимательства, начальная (максимальная) цена которой не превышает 30 000 000,00 рублей, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу, что в действиях Заказчика при проведении Конкурса отсутствуют нарушения Закона о закупках.

4.2 Согласно части 2 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения, в том числе, конкурса в электронной форме.

В пункте 11 Документации установлено, что извещение и документация о закупке официально размещены и доступны для ознакомления в форме электронного документа без взимания платы в любое время с момента официального размещения извещения.

Извещение и документация о закупке размещаются в ЕИС и на электронной торговой площадке электронной торговой площадке [www. lot-online.ru](http://www.lot-online.ru)

Комиссией Омского УФАС России установлено, что на сайте оператора электронной площадки АО «РАД» (извещение на площадке № 4435609) размещено как извещение о проведении Конкурса, так и Документация.

Таким образом, довод Заявителя о неразмещении Заказчиком информации о Закупке (извещения и Документации) не нашел своего подтверждения.

4.3 В соответствии с пунктом 28 Постановления № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Постановления № 1352 (закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства) максимальный срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, должен составлять *не более 30 календарных дней со дня исполнения обязательств по договору (отдельному этапу договора)*.

Заказчиком в пункте 3.2 Проекта договора установлено, что оплата товара производится банковским переводом денежных средств на расчетный счет поставщика, либо любым другим способом, не противоречащим законодательству Российской Федерации в размере за фактически поставленный объем товара с отсрочкой платежа до *30 банковских дней после подписания транспортных железнодорожных накладных (УПД)*.

Учитывая, что Закупка проводится только для субъектов малого и среднего предпринимательства, а также положения Постановления № 1352, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу о том, что установленное требование в пункте 3.2 Проекта договора (в части срока оплаты товара до 30 банковских дней)

не соответствует требованиям пункта 28 Постановления № 1352.

4.4 В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Комиссия Омского УФАС России, проанализировав представленные АО «Омскавтодор» документы, установила, что Документация не содержит прямого указания каким видом транспорта необходимо осуществить поставку товара Заказчику.

Из положений Проекта договора следует, что поставщик вправе осуществить поставку товара как железнодорожным транспортом, так и автомобильным. Факт поставки (отгрузки) товара подтверждается как транспортной, так и железнодорожной накладной (пункт 4.5 Проекта договора).

Таким образом, довод Заявителя об обязанности поставить товар АО «Омскавтодор» только железнодорожным транспортом не нашел своего подтверждения.

4.5 В отношении довода Заявителя о том, что критерии оценки заявок участников Конкурса «срок поставки товара» и «квалификация участника закупки» являются неизмеряемыми, Комиссия Омского УФАС России отмечает следующее.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 27.2 Документации оценка заявок производится расчётным методом на основании критериев оценки, их содержания и значимости, установленных ниже:

№ п/п	Критерии оценки заявок	Для проведения оценки в документации необходимо установить:	Значимость критериев, %
1	Цена договора	Минимальную цену договора	40
2	Срок поставки Товара	Минимальный срок	30
3	Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них опыта поставки, связанного предметом договора, за 2018 год	Количество исполненных контрактов, договоров поставки концентрата минерального «Галит», объемом не менее 5000 тонн, за 2018 год	30
Итого:			100

В пункте 27.7 Документации установлено, что рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «квалификация участников закупки» определяется по формуле:

$$R_{ci} = C_i / C_{max} * 100\%$$

R_{ci} – рейтинг, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

C_{max} – максимальное предложение из предложений по показателю критерия оценки, сделанных участниками закупки.

C_i – предложение участника закупки, заявка которого оценивается.

Под успешно исполненными контрактами, договорами следует понимать контракты, договоры исполненные участниками в полном объеме, по которым не были взысканы неустойки (штрафы, пени) по вине участника.

Все сведения, указанные участником закупки, должны быть подтверждены копиями соответствующих контрактов, договоров, а также копиями документов, подтверждающими факт исполнения участником обязательств. Копии (их полнота, качество) должны обеспечивать возможность установить номер <...> дату, стороны контракта, договора, его предмет, перечень и объем поставляемого товара.

Комиссия Омского УФАС России при рассмотрении настоящего дела установила, что в Документации содержится формула для подсчета баллов по критерию «квалификация участников закупки».

Поскольку в Документации отсутствует императивное требование о количестве договоров, которое необходимо представить в качестве подтверждения опыта, потенциальный участник самостоятельно определяет какое количество и в каком объеме предоставлять Заказчику договоры в составе заявки для подтверждения опыта по означенному критерию.

В пункте 27.6 Документации установлено, что рейтинг, присуждаемый заявке по критерию «срок поставки товара» определяется по формуле.

$$R_{bi} = (B_{max} - B_i) / (B_{max} - B_{min}) * 100\%$$

R_{bi} – рейтинг, присуждаемый i -й заявке по указанному критерию;

B_{max} – максимальный срок поставки Товара, установленный заказчиком в документации о закупке, в единицах измерения срока (периода) с даты заключения договора (количество дней).

B_i – предложение, содержащееся в i -й заявке по сроку поставки Товара, в единицах измерения срока (периода) выполнения работ с даты заключения договора (количество дней).

B_{min} – минимальный срок поставки Товара из всех предложенных Участниками закупки.

В пункте 4.3 Проекта договора установлено, что поставка товара осуществляется силами поставщика партиями по 1000 кг, по заявкам покупателя в срок до 18 суток, в исключительных случаях не превышающий 30 суток.

Таким образом, из положений Документации, Проекта договора следует, что АО «Омскавтодор» установил срок (18 суток), в течение которого поставщику необходимо поставить товар после получения заявки.

Потенциальному участнику для получения рейтинга по указанному критерию в составе заявки необходимо указать срок осуществления поставки товара по заявке Заказчика не превышающий 18 суток.

Рейтинг участника Закупки, присуждаемый заявке по критерию «срок поставки товара», определяется по формуле, указанной в пункте 27.6 Документации.

Несмотря на оценочный характер вышеуказанных критериев, соответствие им участника закупки *измеримо по условиям, содержащимся в документации*, предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции (указанная правовая позиция содержится в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденной Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018).

4.6 В части довода Заявителя о том, что в паспортах качества, выпускаемых заводом изготовителем, отсутствуют некоторые характеристики, указанные Заказчиком в спецификации, Комиссия Омского УФАС России сообщает следующее.

Каждая партия поставляемого товара должна сопровождаться паспортом качества (надлежаще заверенной копией), выданной предприятием-добытчиком либо сертифицированным хранителем, и должна соответствовать стандартам и условиям действующих ГОСТов, техническим условиям на данный вид товара (пункт 2.2 Проекта договора).

Паспорт качества содержит конкретные характеристики товара, ставшие известными при испытании определенной партии товара.

Ни Документация, ни Проект договора не содержат положений, согласно которым в паспорте качества должны быть указаны все характеристики, установленные спецификацией.

Проектом договора (пункт 5.5) предусмотрено, что по решению Заказчика отдельные части поставленного товара могут быть отправлены на экспертизу. В случае несоответствия поставленная партия подлежит замене на товар, соответствующий требованиям Заказчика.

Таким образом, проверка товара на соответствие требованиям спецификации происходит в рамках заключенного по результатам Закупки договора. Кроме того, отсутствие паспорта качества на товар, являющийся предметом Конкурса, не является основанием для отклонения заявки участника на участие в Закупке.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (*нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися*) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1

части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу акционерного общества «КЭНПО-Трейд» на действия акционерного общества «Омскавтодор» (ИНН 5507253537, ОГРН 1175543010532, адрес: 644036, Омская область, г. Омск, ул. 1-я Казахстанская, д. 9) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку концентрата минерального «Галит» (извещение № 31908177979) **обоснованной в части.**
2. Выдать АО «Омскавтодор» предписание об устранении выявленных Комиссией Омского УФАС России нарушений путем внесения изменений в Документацию.
3. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 14.08.2019 № 05-9336.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.