

ООО «Завод Орелкомпрессормаш»

302020, г.Орел

ул.Цветаева, д.1Б

Email: stroev11@yandex.ru

АК «АЛРОСА» (ПАО)

678170, г.Мирный, ул.Ленина,д.6

678174, г.Мирный,

ул.Московская, д.3

unguryanuVB@alrosa.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 02-70/18.1-17

г. Якутск

резольютивная часть

оглашена «10» мая 2017 г.

изготовлено в полном объеме «15» мая 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<***> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<***>– главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

<***>– старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

члена комиссии;

При участии представителя по доверенности АК «АЛРОСА» (ПАО) <***>

Рассмотрев жалобу ООО «Завод Орелкомпрессормаш» на действия АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении открытого запроса коммерческих предложений на право заключения контракта на поставку компрессионных станций КВ (№31604623525 от 24.03.2017 г.)

УСТАНОВИЛА:

Заявитель полагает, что действия организатора торгов нарушают установленные нормативными правовыми актами порядок и организацию проведения закупок по следующим основаниям:

1. В соответствии с частью 2 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Заказчик размещает в ЕИС план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки ЕИС, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством РФ.

Согласно пункту 2 Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.09.2012 №932 (далее – Правила), в план закупками включаются сведения о закупке товаров (работ, услуг), необходимых для удовлетворения потребностей заказчика.

В плане закупке Заказчика на 2017 год, размещённом на официальном сайте, отсутствует информация о запросе предложений на право заключения контракта на поставку компрессорных станций КВ.

Учитывая изложенное, указанные действия противоречат пункту 2 Правил и нарушают часть 2 статьи 4 Закона о закупках.

2. Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Исходя из положений Закона о закупках предмет договора, с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, формируется заказчиком в соответствии с собственными нуждами, при этом необходимо руководствоваться принципами закупок (ч.1 ст.3 Закона о закупках).

Документацией о закупке Заказчиком установлены требования к участнику закупки, в частности его квалификации - «Успешный опыт выполнения поставок Продукции, аналогичной требуемым товарам по запросу предложений (количество договоров и отзывов к ним) что подтверждается заполненной «Справкой об опыте» по форме согласно Приложению №3,6 к Документации».

Пунктом 3.4 Документации о закупке установлен перечень оснований, при наличии которых (одного и более) претендент не допускается к участию в закупочной

процедуре.

В соответствии с подпунктом 10 пункта 3.4 Документации основанием для не допуска претендента к участию в закупочной процедуре является несоответствие заявки на участие в закупке требованиям закупочной документации и техническому заданию (спецификации и т.д.), в том числе если поданная заявка участника не соответствует форме, установленной закупочной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям закупочной документации.

Таким образом, основанием для принятия комиссией Заказчика решения о не допуске заявки являются не подтверждение успешного опыта выполнения поставок Продукции, аналогичной требуемым товарам по запросу предложений.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.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.

Реализация права заказчиком на самостоятельное установление требований к участникам закупки должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов, а также запретов, перечисленных в с.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Считаем, что в рассматриваемом случае действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации о закупке требования к квалификации участника противоречат нормам, предусмотренным п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках, поскольку потенциальные участники закупки, осуществляющие свою деятельность по предмету Закупки в полном соответствии с требованиями действующего законодательства, при этом не имеющие опыта выполнения работ необоснованно ограничены в праве принять участие в закупке.

3. 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 (часть 2 ст.2 Закона о закупках).

В соответствии с ч.2 ст.3 Закона о закупках извещение о проведении закупки размещается в соответствии с ч.5 ст.4 Закона не менее чем за 20 дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе.

В соответствии с пп.в п.6 ч.11 ст.11.1 Положения о закупках установлено, что в случае проведения запроса предложений, запроса котировок, если изменения в извещении и/или документацию о закупке внесены позднее чем за 3 рабочих дня до даты окончания подачи заявок, срок подачи заявок должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в ЕИС внесенных в извещение и/или документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем 3 рабочих дня (при закупках с НДС до 100 000 000 руб. с НДС) и не менее чем 10 рабочих дней (при закупках с НДС 1000000000 рублей с НДС и более).

Пунктом 10.3.1 Документации о закупке установлено, что организатор закупки вправе со дня размещения извещения и документации о закупке и до окончания подачи заявок на участие в закупке принять решение о внесении изменений в извещение и/или документацию о закупке с обязательным официальным

размещением в ЕИС измененных извещения и документация о закупке.

Пунктом 1.6 Информационной карты Документации о закупке установлен срок окончания подачи заявок – до 25.01.2017 до 17:30 местного времени.

Пунктом 10.3.2 Документации о закупке установлено, что после окончания подачи заявок не допускается внесение изменений в извещение и/или документацию о закупке, за исключением внесения изменений в установленные извещением и/или документацией о закупке даты рассмотрения заявок и подведения итогов процедуры закупки в любое время до истечения первоначально объявленного срока (при необходимости, эти даты могут быть изменены в пределах срока действия заявок участников (п.1.22) и с уведомлением участников, подавших заявки, с обязательным официальным размещением измененных извещения и документации о закупке в ЕИС).

Пунктом 10.3.4 Документации о закупке установлено, что если изменения в извещение и/или документацию о закупке внесены позднее чем за 3 рабочих дня до даты окончания подачи заявок, срок подачи заявок должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в ЕИС внесенных изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем 3 рабочих дня (при закупках с НДС до 100 000 000 руб. с НДС) и не менее чем 10 рабочих дней (при закупках с НДС 1000000000 рублей с НДС и более).

Однако, в нарушение указанных положений Документация о закупке Заказчиком размещена 24.03.2017 г., при этом срок окончания подачи заявок увеличен не был.

Заявитель просит приостановить определение поставщика до рассмотрения настоящей жалобы по существу, отменить протоколы запроса предложений, выдать предписание Заказчику об устранении нарушений, обязав внести изменения в Документацию о закупке в целях приведения ее в соответствие с требованиями действующего законодательства.

05.05.2017 г. поступили возражения на жалобу от АК «АЛРОСА» (ПАО) о содержащее следующее.

Заказчик считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, а также, считает, что жалоба ООО «Завод Орелкомпрессормаш» не подлежит рассмотрению антимонопольным органом.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики

обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействий) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения ст.18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Между тем, в рассматриваемом случае, жалоба Заявителя не содержит доводов о нарушениях, предусмотренных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Необходимо отметить, что указанная правовая позиция полностью подтверждается судебной практикой, сформированной Судебной коллегией по экономическим спорам Верховного суда Российской Федерации в определении от 11.04.2017 по делу №304-КГ16-17592 (А27-24989/2015) (копию прилагаем).

Так, в аналогичной ситуации Судебная коллегия по экономическим спорам ВС РФ указала следующее: «...Таким образом, правовое значение имеет как установленный порядок обжалования, так и исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование в административном порядке».

Учитывая, что в рамках настоящего спора подлежат применению правовые положения Закона о закупках, суды первой и апелляционной инстанции правомерно пришли к выводу, что оспариваемые ненормативные акты являются незаконными ввиду отсутствия у антимонопольного органа полномочий на рассмотрение жалобы судебно-экспертного учреждения в связи с отсутствием в ней доводов о нарушениях, перечисленных в части 10 статьи 3 названного Закона».

По существу жалобы поясняем следующее.

1. Заявитель в своей жалобе указывает на отсутствие в плане закупок Заказчика на 2017 год, размещенном на официальном сайте информации о запросе предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку компрессорных станций КВ.

Компанией в ЕИС размещена информация о проведении запроса предложения в электронной форме на право заключения договора на поставку компрессорных станций КВ в плане закупок 2016 года (дата размещения извещения и документации о закупке 30.12.2016), подтверждением данного факта является скриншот в виде XLM файла (прилагается).

2. Заявитель указывает, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации о закупке требований к квалификации (опыту) участника, противоречит нормам, предусмотренным п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках.

Пунктом 3.4 Документации о закупке предусмотрен перечень оснований, при наличии которых (одного и более) претендент не допускается к участию в закупочной процедуре, в случае несоответствия заявки на участие в закупке требованиям закупочной документации и техническому заданию (спецификации и т.д.), в том числе, если поданная заявка участника не соответствует форме, установленной закупочной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям закупочной документации (пп.10 п.3.4. Документации о закупке).

Пунктом 12.3.3 Документации о закупке Заказчиком определены критерии процедуры оценки и сопоставления заявок, пп.2, которого установлено «Успешный опыт выполнения поставок Продукции, аналогичной требуемой требуемым товарам по запросу предложений (кол-во договоров и отзывов к ним) что

подтверждается заполненной «Справкой об опыте» по форме согласно Приложению №3.6 к настоящей документации».

Заявитель жалобы не учел, что наличие опыта выполнения аналогичных поставок не является обязательным условием для участника закупки. В указанном случае опыт участника является лишь одним из критериев оценки коммерческих предложений участников закупки. В указанном случае опыт участника является лишь одним из критериев оценки коммерческих предложений участников закупки.

При этом исходя из ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком 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.

Закон о закупках не содержит запретов на установление заказчиком требований к участникам закупки о необходимости подтверждать квалификационные требования путем представления сведений о договорах либо включение таких условий в качестве критериев оценки заявок, а также подтверждать опыт необходимых работ договорами с аналогичным предметом, что подтверждается письмом Минэкономразвития России от 03.10.2016 №ОГ-Д28-11371.

Следовательно, действия Заказчика, установившего в документации о закупке критерий о наличии опыта выполнения поставок аналогичной продукции, не противоречит ч.10 ст.4 Закона о закупках, исходя из которых потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Аналогичная позиция по данному вопросу была выражена в решении Якутского УФАС России от 27.12.2016 г. по жалобе №02-179/18.1-16.

3. Заявитель в своей жалобе указывает на нарушение Заказчиком пунктов Документации о закупке, касающихся сроков размещения документов по закупке в ЕИС.

Указанный довод также подлежит отклонению, поскольку Заявитель не учел, что указанные им пункты Документации о закупке регламентирует внесение изменений и размещение Документации до даты окончания подачи заявок.

Изменения в документацию о закупке регламентируют внесение изменения сроков рассмотрения поступивших коммерческих предложений, а также срока подведения итогов закупки и могут быть внесены в любое время до истечения первоначально объявленного срока и с уведомлением участников, подавших заявки, с обязательным официальным размещением измененных извещения и документации о закупке в ЕИС.

Таким образом, оснований для продления срока подачи заявок у компании не имелось.

По результатам данной закупочной процедуры до момента получения Компанией соответствующего уведомления от УФАС по РС(Я) с соблюдением 10 дневного срока, установленного положением о закупках, заключен договор поставки №285 от 30.04.2017 г.

На основании вышеизложенного, АК «АЛРОСА» (ПАО) признать жалобу ООО «Завод Орелкомпрессормаш» на действия закупочного органа при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку компрессорных станций КВ необоснованной.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам:

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках, Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год.

Таким образом, план закупки является информацией о закупке, подлежащей в соответствии с Законом о закупках размещению в единой информационной системе.

Согласно жалобе ООО «Завод Орелкомпрессормаш», указывается действие

(бездействие) Заказчика об отсутствии плана закупки, содержащий информацию о рассматриваемой закупке, т.е. указание на п.1 ч.10 ст.10 Закона о закупках.

Исходя из вышеизложенного, антимонопольным органом жалоба ООО «Завод Орелкомпрессормаш» была принята к рассмотрению.

В соответствии с ч. 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, срок на обжалование действий субъектов, указанных в ч. 1 статьи, составляет 10 дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных в Законе о защите конкуренции.

Жалоба была подана 02.05.2017 г., протокол подведения итогов закупки опубликован 19.04.2017 г.

Документация о запросе предложений подготовлена в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Положения о закупках АК «АЛРОСА» (далее – Положение), утвержденного Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (протокол №А01/247-ПР-НС от 29.09.2016 г.).

Комиссией Якутского УФАС России рассмотрены доводы заявителя.

1. Об отсутствии информации о закупки в Плане закупок Заказчика.

АК «АЛРОСА» (ПАО) представила выписку из плана закупок на 2016 год. Первоначальное извещение о проведении закупки, конкурсная документация были опубликованы в ЕИС 30.12.2016 г. Таким образом, позиция «Поставка компрессорных станций КВ» содержится в плане закупок АК «АЛРОСА» (ПАО).

2. Об установлении требования в части квалификации участника закупки.

Утверждение заявителя о том, что при отсутствии в составе заявки договоров и отзывов к ним, заявка участника не допускается к участию в закупочной процедуре ошибочна.

«Успешный опыт выполнения поставок Продукции, аналогичной требуемым товарам по запросу предложений (количество договоров и отзывов к ним)» является одним из критериев оценки и сопоставления заявок участников, но не является обязательным условием для участия в закупке.

Таким образом, при отсутствии договоров и отзывов к ним, подтверждающих квалификацию участника, данный участник не будет отстранён на этапе допуска к участию в закупке.

Таким образом, установление такого критерия оценки заявок не будет являться признаком ограничения конкуренции, согласно ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

3. О продлении срока подачи заявок.

В соответствии с внесенными изменениями, в извещение были внесены изменения касательно сроков рассмотрения и оценки заявок. Такие изменения, согласно Документации о закупке (п.10.3.2) могут быть внесены в любое время до истечения первоначально объявленного срока.

Заявка ООО «Завод Орелкомпрессормаш» к моменту внесения изменений уже была подана, интересы заявителя не затронуты.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу о том, что доводы жалобы ООО «Завод Орелкомпрессормаш» являются необоснованными, не находят своего подтверждения.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Завод Орелкомпрессормаш» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении открытого запроса коммерческих предложений на право заключения контракта на поставку компрессионных станций КВ (№31604623525 от 24.03.2017 г.) необоснованной.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии:

<***>

Члены Комиссии:

<***>

<***>