

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-122/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СПЕЦСТРОЙ» 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»

25.03.2016 Москва

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

<...>

при участии представителей:

ОАО «ТГК-1»: <...>

Представители ООО «СПЕЦСТРОЙ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СПЕЦСТРОЙ» от 16.03.2016 №16Н на действия (бездействие) ОАО «ТГК-1» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на реконструкцию, оснащение офисных зданий, оборудование рабочих мест для сотрудников компании Группы Газпром энергохолдинг. (7777/7.24-3425) (извещение №31603403763) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «СПЕЦСТРОЙ» (далее - Заявитель) от 16.03.2016 №16Н на действия (бездействие) ОАО «ТГК-1» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на реконструкцию, оснащение офисных зданий, оборудование рабочих мест для сотрудников компании Группы Газпром энергохолдинг. (7777/7.24-3425) (извещение №31603403763) (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 регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «ТГК-1», утверждено решением Совета директоров ОАО «ТГК-1» решением Совета директоров от «28» января 2016 г. Протокол №7 (далее — Положение о закупках).

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.

10.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложения (далее — Извещение, Документация).

Из текста жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком, Организатором нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно, Заказчиком некорректно установлены критерии оценки и проведен на основании данных критериев порядок оценки заявок участников.

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

- - - 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.

Подпунктом 4.1.24 Пункта 4.9 Документации установлено, что оценка Заявок осуществляется Комиссией по подведению итогов запроса предложений (далее – Комиссия) самостоятельно, либо с привлечением экспертов и специалистов.

Кроме того, подпунктом 4.1.28 Пункта 4.9 Документации, установлен порядок оценочно стадии:

4.1.28.1 В рамках оценочной стадии Комиссия самостоятельно, либо с привлечением экспертов и специалистов оценивает заявки Участников по шкале от 0 до 2 баллов на соответствие критериям оценки по направлениям экспертизы.

4.1.28.2 Сопоставление и проведение ранжирования Заявок по степени предпочтительности для Заказчика происходит, исходя из следующих критериев:

- по направлению юридической экспертизы (коэффициент весомости 0,1)

Соответствие договора форме, утвержденной в составе Документации по запросу предложений;

- Наличие судебных споров ОАО "ТГК-1" с Участником.
- по направлению финансовой экспертизы (коэффициент весомости 0,3)
- Предложение по цене товаров, работ, услуг, являющихся предметом закупки, содержащееся в Заявке Участника (цена единицы товара, работы, услуги, цена запасных частей к технике, оборудованию) с учетом авансовых платежей и отсрочки платежа.
- по направлению технической экспертизы (коэффициент весомости 0,4)
- Наличие сметы или другого документа, раскрывающего порядок ценообразования;
- Соответствие сметы или другого документа, раскрывающего порядок ценообразования, укрупнённой ведомости работ (услуг), спецификации поставляемого товара, содержащимися в техническом задании;
- Соответствие системе ценообразования, принятой ОАО "ТГК-1";
- Наличие опыта выполнения аналогичных работ (оказания услуг), в том числе с ОАО "ТГК-1";
- Квалификация Участника и планируемых им к привлечению соисполнителей

(субподрядчиков), наличие производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых ресурсов и иных показателей, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора.

- Доля самостоятельно выполняемых работ.
- по направлению экспертизы по вопросам экономической безопасности (коэффициент весомости 0,2)
- Деловая репутация Участника.

4.1.28.3 На основании результатов рассмотрения и оценки Заявок Участнику присваиваются баллы с учетом коэффициентов весомости.

4.1.28.4 В случае получения всеми Участниками запроса предложений одинаковой суммы баллов Организатор имеет право произвести оценку заявок по дополнительным критериям приоритетов Заказчика в части страны регистрации юридического лица, а также страны происхождения (изготовления) оборудования, материалов и запасных частей:

- -
 -

№ п/п	Наименование дополнительных критериев	Значение	Единица измерения
1	Оборудование, материалы и запасные части изготовлены в Российской Федерации, услуги предоставляются юридическими лицами, зарегистрированными в Российской Федерации или физическими лицами, имеющие гражданство Российской Федерации.	3	балл
2	Оборудование, материалы и запасные части изготовлены за пределами Российской Федерации в государствах, входящих в ЕАЭС, услуги предоставляются юридическими лицами, зарегистрированными в данных государствах, или физическими лицами, имеющие гражданство данных государств.	2	балл
3	Оборудование, материалы и запасные части изготовлены в государствах, не объявивших экономические санкции в отношении Российской Федерации (далее – нейтральные государства), услуги предоставляются юридическими лицами, зарегистрированными в данных государствах, или физическими лицами, имеющие гражданство данных государств.	1	балл
	Оборудование, материалы и запасные части изготовлены в государствах, объявивших экономические		

4	санкции в отношении Российской Федерации, услуги предоставляются юридическими лицами, зарегистрированными в данных государствах, или физическими лицами, имеющие гражданство данных государств.	0	балл
---	---	---	------

- - - - Итоговый рейтинг Заявки формируется на основании суммы набранных баллов по каждому направлению экспертизы (при необходимости, с учетом дополнительных критериев).

На заседании Комиссии ФАС России заслушаны пояснения представителя Заказчика, из которых следует, что Документация не содержит «Методику анализа и оценки заявок» (далее — Методика оценки), данная Методика размещается на официальном сайте Заказчика <http://www.tgcl.ru/>, а также направляется в адрес участников при письменном запросе.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации не установлен порядок оценки заявок участников.

Кроме того, из установленных критериев не представляется возможным определить, как будут оцениваться Заказчиком юридическая, экономическая составляющая заявки, а также техническое предложение, что не позволяет оценить заявку в полном объеме.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с пунктом 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 1.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 4.4.1.5 Документации каждый документ, входящий в заявку участника, должен быть скреплен печатью Участника.

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ

«Об обществах с ограниченной ответственностью» Общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

В соответствии с пунктом 4.1.27.1 Документации заявки в существенной мере не отвечающие требованиям к оформлению Документации подлежат отклонению.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверении печатью документов в составе заявки участника, так как данное требование ограничивает круг участников закупки.

Кроме того, пунктом 4.5.1.2 Документации установлено: «Чтобы претендовать на признание Заявки лучшей в процедуре Запроса предложений и на право заключения Договора, Участник самостоятельно или коллективный Участник в целом должен отвечать следующим требованиям:

- - -
 -
 - Соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.
 - Не находиться в процессе ликвидации Участника - юридического лица и решения арбитражного суда о признании Участника - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства.
 - Деятельность Участника не должна быть приостановлена в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи Заявки.
 - Сведения об Участнике и его соисполнителях (субподрядчиках) не должны быть включены в реестр недобросовестных поставщиков, размещенный на официальных сайтах Российской Федерации (<http://rnp.fas.gov.ru>, www.zakupki.gov.ru).
 - Обладать исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением договора Заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности.

- Иметь в наличии соответствующие производственные мощности, технологическое оборудование, финансовые и трудовые ресурсы, обладать профессиональной компетентностью для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутацией.
- Отсутствие у Участника убытков за три предшествующих года деятельности.
- Участник должен быть готов заключить Договор по форме Заказчика, представленной в Документации по запросу предложений (Приложение №2).
- В случае необходимости Организатор оговаривает дополнительные требования к Участникам в Техническом задании».

Вышеуказанные требования к Участникам также установлены к соисполнителям (субподрядчикам), привлекаемым Участником для исполнения договора.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление Заказчиком в Документации к субподрядчикам требований равных требованиям, предъявляемым к участникам закупки, приведет к ограничению возможности привлечения субподрядчиков.

Таким образом, установленные Заказчиком вышеуказанные требования и положения противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 статьи 4 Положения о закупке, а также нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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.

Согласно пункту 4.4.1.12 Документации «...организатор опубликует разъяснения положений Документации, если указанный Запрос поступил к Организатору не позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания подачи Заявок, указанного в Извещении о проведении запроса предложений и указанный Запрос оформлен в соответствии с требованием пп. 4.4.7.1 и 4.4.7.2.».

Вместе с тем, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 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.

4. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 4.5.1.2 Документации: «Чтобы претендовать на признание Заявки лучшей в процедуре Запроса предложений и на право заключения Договора, Участник самостоятельно или коллективный Участник в целом должен отвечать следующим требованиям:

f) Иметь в наличии соответствующие производственные мощности, технологическое оборудование, финансовые и трудовые ресурсы, обладать профессиональной компетентностью для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутацией.

При этом из Документации не представляется возможным определить персонал какой квалификации и в каком количестве, необходимо иметь участнику Запроса предложений, а также какие производственные мощности, технологическое оборудование, финансовые и трудовые ресурсы требуются для исполнения договора, что Заказчиком подразумевается под «профессиональной компетентностью» для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутацией».

Согласно пункту 4.9.3.4. Документации организатором проводится проверка информации об участниках, в том числе осуществляется оценка правоспособности, платежеспособности и деловой репутации участника.

Из данной формулировки положения Документации не представляется возможным определить какой платежеспособностью и деловой репутацией необходимо обладать участнику, что бы заявка участника была оценена признана лучшей согласно Документации о Запросе предложений.

Также подпунктом «о» пункта 4.5.2.1 Документации установлено обязательное требование о наличии в составе заявки участника оригинала справки о выполнении аналогичных (сопоставимых) по характеру и объему оказываемых договоров за последние 3 (три) года по установленной в настоящей Документации форме.

Вместе с тем, Заказчиком в документации не раскрыто понятие «аналогичности», что не позволяет участникам определить наличие каких договоров будет учитываться Заказчиком при оценке.

В соответствии подпунктом «i» пункта 4.5.2.1 Документации участник должен включить в состав заявки заверенные копии действующих лицензий на виды деятельности, связанные с выполнением Договора.

Документация не содержит перечень и наименования необходимых лицензии, что

не позволяет участникам однозначно определить, наличие каких лицензий учитывается Заказчиком при рассмотрении заявки.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.1 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 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.

5. Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти 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 Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

Вместе с тем Положением о закупке не установлен минимальный срок заключения договора по итогам закупки.

При этом в Документации также не установлен минимальный срок заключения договора по итогам закупки.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, пояснениям представителей Заказчика дата подведения итогов Запроса предложений 21.03.2016.

Дата заключения договора по итогам проведения Запроса предложений 22.03.2016.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что исключение, сокращение или установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СПЕЦСТРОЙ» от 16.03.2016 №16Н на действия (бездействие) ОАО «ТГК-1» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на реконструкцию, оснащение офисных зданий, оборудование рабочих мест для сотрудников компании Группы Газпром энергохолдинг. (7777/7.24-3425) (извещение №31603403763) обоснованной в части ненадлежащим образом установленных критериев и порядка оценки.

2. Признать ОАО «ТГК-1» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 10, 12, 13 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 о внесении изменений в Положение о закупке.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.03.2016 № 223ФЗ-122/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена 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.

