

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-569/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Проектэлектротехника» 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»

10.10.2016 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>, рассмотрев жалобу ООО «Проектэлектротехника» от б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 28.09.2016 № ИШ/44344-1, на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж и пуско-наладочные работы силовых сухих трансформаторов для объекта «Комплекс гидрокрекинга. Секция гидрокрекинга и гидроочистки. Секция производства водорода» для ООО «РН-Комсомольский НПЗ» (извещение № 31502062437) 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 «Проектэлектротехника» (далее - Заявитель от б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 28.09.2016 № ИШ/44344-1, на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж и пуско-наладочные работы силовых сухих трансформаторов для объекта «Комплекс гидрокрекинга. Секция гидрокрекинга и гидроочистки. Секция производства водорода» для ООО «РН-Комсомольский НПЗ» (извещение № 31502062437) (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.

24.02.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 11.03.2015 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок – 08.04.2015;

дата и время подведения итогов – 08.05.2015.

На участие в Конкурсе подано 8 заявок, допущено 4 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупке, а именно Извещение и Документация содержат недостоверные сведения о дате подведения итогов, а также закупка отсутствует в плане графике на 2015, 2016 гг.

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 представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила.

- - - Из довода Жалобы Заявителя следует, что Извещение и

Документация содержат недостоверные сведения о дате подведения итогов.

Частью 11 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках Документация должна содержать, в том числе сроки поставки товара, оказания услуг, выполнения работ.

Согласно пункту 9.1.8.5 Положения о закупке внесение изменений в Извещение и Документацию осуществляются организатором закупки по итогам соответствующих согласований, изменения в Документацию вносятся в части технического задания, проекта договора, требований и критериев, порядка заключения договора.

Также пунктом 9.1.8.7 Положения о закупке предусмотрено, что организатор самостоятельно принимает решение о необходимости продления срока подачи заявки.

Таким образом, согласно Положению о закупке продление сроков проведения закупочной процедуры не является изменением Документации, в связи с чем не требуется внесение каких-либо изменений в Документации и размещение таких изменений в ЕИС.

Следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

При этом, Заказчиком в ЕИС размещены:

- Протокол № ЗК(МТР)-107-16-01 от 24.05.2016;
- Протокол № ЗК(МТР)-155-16-01 от 01.07.2016;
- Протокол № ЗК(МТР)-211-16\_з-04 от 13.09.2016.
- - 
  - Согласно с пунктом 9.1.12.2 Положения о закупке отборочная стадия должна быть завершена в течение 10 рабочих дней после окончания срока подачи заявок, таким образом Заказчиком не соблюдены сроки проведения отборочной стадии, установленные Положением о закупке.

При этом в соответствии с Протоколом № ЗК(МТР)-107-16-01 Заказчиком продлен срок подведения итогов отборочной и оценочной стадии до 24.05.2016, срок подведения итогов закупки до 30.05.2016.

Согласно Протоколу № ЗК(МТР)-155-16-01 от 01.07.2016 Заказчиком проведена отборочная стадия рассмотрения заявок участников, произведено предварительное ранжирование заявок, а также продлен срок подведения результатов оценочной стадии до 26.07.2016, срок подведения итогов закупки до 29.07.2016.

Пунктом 9.1.14.3 Положения о закупке установлено, что решение о проведении переторжки оформляется протоколом.

Протоколом № ЗК(МТР)-155-16-01 от 01.07.2016 Заказчик назначил проведение переторжка, так в течении 4 рабочих дней с даты размещения решения о проведении переторжки участники имеют право подать новые коммерческие предложения

2. Пунктом 9.1.13.3 Положения о закупке предусмотрено, что оценочная стадия может быть продлена на срок не более чем на 10 рабочих дней, вместе с тем Заказчик в нарушении пункта 9.1.13.3 Положения о закупке подвел итоги оценочной стадии 01.07.2016 .

Таким образом, Заказчиком нарушены сроки проведения отборочной и оценочной стадии предусмотренные Положением о закупке, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 11.1.1.2 Положения о закупке договор по итогам закупочной процедуры должен быть подписан в сроки, определенные законодательством Российской Федерации или Документацией.

При этом, пунктом 3.1.3 «Информационной карты» Документации установлен срок поставки 01.03.2015 – 30.03.2015 г.

Согласно информации размещенной в ЕИС, а также согласно представленным представителем Заказчика материалам подведение итогов закупки состоялось 13.09.2016.

Таким образом, Заказчиком в Документации установлены некорректные сроки исполнения обязательств по договору, что не позволяет участникам установить в какие сроки необходимо поставить продукцию, в связи с чем указанные выше действия Заказчика нарушают пункт 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также 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 частью 2 статьи 4 Закона о закупках Заказчик размещает в ЕИС план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год.

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

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что закупка товара предусмотренного к поставке по результатам Запроса предложений размещена в плане закупок 2016 г., при этом в плане закупок на 2015, 2016 г. данная закупка отсутствует.

Таким образом, действия Заказчика выразившиеся в не размещении в планах закупок на 2015, 2016 гг. сведения о Запросе предложений нарушают часть 2 статьи 4 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. 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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

Пунктом 3.1.40 «Информационной карты» Документации установлено требование о представлении в составе заявки документов, подтверждающих соответствие участника требованиям к опыту участника, а именно сведения об опыте выполнения аналогичных договоров по форме, приведенной в подразделе 6.2. При этом под аналогичным договором понимается договор, предметом которого является поставка оборудования по текущему предмету закупки.

Вместе с тем, Заказчиком не конкретизирован термин «аналогичных договоров», что не позволяет однозначно сделать вывод, опыт поставки по какому предмету необходимо представить .

Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, 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.

4. 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 2.3.1 раздела 2 «Порядок проведения запроса предложений. Инструкции

по подготовке заявки» предусмотрено, что любой участник в связи с подготовкой заявки вправе направить в письменной форме организатору запрос о разъяснении положений извещения или документации не позднее 5 рабочих дней до окончания срока подачи заявок согласно указанному в информационной карте (п.3.1.11). При закупке в электронной форме такой запрос направляется в электронной форме, с использованием ЭТП или иного общедоступного функционала, согласно указанному в информационной карте (п.3.1.9 или 3.1.10).

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.

5. 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.

Аналогичный принцип установлен в пунктах 3.2.2 Положения о закупке.

Пунктом 3.1.37 «Информационной карты» Документации установлено требование к обладанию участником необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (а для иностранного участника – и в соответствии с законодательством государства по месту его нахождения): Наличие разрешительных документов Наличие разрешительных документов Сертификатов соответствия Госстандарта России на продукцию, по предмету закупки.

Также подпунктом 3 пункта 3.1.35 «Информационная карта» Документации предусмотрено аналогичное требование.

Вместе с тем, установление требования о наличии в составе заявки участника сертификатов на продукцию ограничивает количество участников закупки, а также данные сертификаты необходимо представить исполнителю при поставке товара в рамках заключенного по результатам закупки договора.

Согласно подпункту 1 пункта 3.1.35 «Информационная карта» Документации участнику Запроса предложений участник должен являться производителем МТР, являющихся предметом закупки, либо представить подтверждение наличия гарантийных обязательств производителя на МТР, предлагаемых к поставке

данным участником. Достаточным подтверждением будут являться следующие документы: договор между производителем и участником закупки (дилерский, дистрибьюторский или иной) с условием о сохранении гарантийных обязательств производителя в отношении МТР при реализации МТР, являющихся предметом закупки, третьему лицу; или письмо от производителя о подтверждении гарантийных обязательств на МТР, являющиеся предметом закупки, и предлагаемые к поставке участником закупки. Письмо должно быть подписано уполномоченным лицом производителя.

Кроме того, подпунктом 6 пункта 3.1.35 «Информационная карта» Документации участник должен обладать положительной оценкой финансового-экономического состояния, соответствующего минимальным требованиям, предъявленным Заказчиком, что подтверждается положительным заключением службы безопасности ОАО «НК «Роснефть» и Департамента рисков ОАО «НК «Роснефть» не ниже «неустойчивого финансового положения» или действующей аккредитации.

Подпунктом 5 пункта 3.1.35 «Информационная карта» Документации установлено требование, что у участника закупки должно отсутствовать отрицательное заключение по результатам технического аудита производства за период 12 месяцев до даты завершения закупки, что подтверждается письмом в свободной форме за подписью руководителя участника закупки.

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, а также письмам в свободной форме не являются подтверждающим документов.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, установленные нарушения не повлияли на результаты закупки, так как по данным нарушениям заявки не отклоняли.

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

РЕШИЛА:

- - 
  - Признать жалобу ООО «Проектэлектротехника» от б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 28.09.2016 № ИШ/44344-1, на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений на

право заключения договора на поставку, шеф-монтаж и пуско-наладочные работы силовых сухих трансформаторов для объекта «Комплекс гидрокрекинга. Секция гидрокрекинга и гидроочистки. Секция производства водорода» для ООО «РН-Комсомольский НПЗ» (извещение № 31502062437) обоснованной в части отсутствия закупки в планах графиках на 2015, 2016 гг.

- Признать ОАО «НК «Роснефть» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 2, пункты 4, 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений с учетом решения от 10.10.2016 № 223ФЗ-569/16 не выдавать, так как указанные нарушения не повлекли на результаты закупки.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.10.2016 № 223ФЗ-569/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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