

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-957/2019

23 мая 2019 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Иванов С.А. – начальник отдела по борьбе с картелями, член Комиссии;

Филатьева И.Е. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ВАЛРОСА» (далее – ООО «ВАЛРОСА») на действия заказчика торгов Муниципального унитарного предприятия города Новосибирска «Горводоканал» (далее – МУП г. Новосибирска «Горводоканал») при проведении открытого конкурса по выбору подрядчика на право заключения договора на поставку чугунных задвижек для нужд МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (извещение № 31907745038 на сайте <http://zakupki.gov.ru>),

в отсутствие представителей заявителя – ООО «ВАЛРОСА», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей:

заказчика торгов - МУП г. Новосибирска «Горводоканал»: <...> (по доверенности от 19.02.2019 года), <...> (по доверенности от 19.02.2019 года),

заинтересованного лица – ООО «Сибполимер»: <...> (по доверенности от 22.05.2019 года № 1),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России области поступила жалоба ООО «ВАЛРОСА» на действия заказчика торгов МУП г. Новосибирска «Горводоканал» при проведении открытого конкурса по выбору подрядчика на право заключения договора на поставку чугунных задвижек для нужд МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (извещение № 31907745038 на сайте <http://zakupki.gov.ru>).

Заявитель сообщает следующее.

23.04.2019 года на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) <http://zakupki.gov.ru> размещена документация о проведении открытого конкурса по выбору подрядчика на право заключения договора на поставку чугунных задвижек для нужд МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (далее - Заказчик) в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1. Установление требований, несоответствующих Положению о закупке и ограничивающих конкуренцию.

Согласно пункту 19 информационной карты в открытом конкурсе устанавливается квалификационный отбор участников. Требуется иметь опыт поставки задвижек диаметром не менее 800 мм. Объем поставок по договору, заключенному не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, должен составлять не менее 5 задвижек

диаметром 800 мм и более.

Опыт выполнения работ подтверждается предоставлением следующих документов:

- 1) копии исполненного контракта (договора) с поставкой задвижек;
- 2) копий спецификаций к договору или товарных накладных.

Указано, что заявки участников конкурса, которые не соответствуют квалификационным требованиям, отклоняются.

В пункте 20 Информационной карты устанавливаются Критерии оценки и сопоставления заявок: 2) квалификация участника – 10%. Подкритерии:

1. С1 – наличие связи с изготовителем продукции;
2. С2 – опыт поставки задвижек диаметром не менее 800 мм. Объем поставок по договору, заключенному не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, должен составлять не менее 5 задвижек диаметром 800 мм и более.

Опыт выполнения работ подтверждается предоставлением следующих документов:

- 3) копии исполненного контракта (договора) с поставкой клапанов;
- 4) копий спецификаций к договору или товарных накладных.

Причем указано, что предоставление подтверждающих документов, соответствующих требованиям критерия «квалификация участника закупки», по 1 договору - 0 баллов.

При таком описании квалификационных требований и критериев оценки, участник, не предоставивший подтверждение опыта выполнения работ, должен быть отклонен закупочной комиссией.

Данное описание требований противоречит Положению о закупке МУП г. Новосибирска «Горводоканал». Согласно пункту 8.2.2.2. Положения о закупке, Заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать:

- 5) в случае, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок на участие в открытом конкурсе, как квалификация участника открытого конкурса, заявка участника открытого конкурса может содержать также документы, подтверждающие его квалификацию, при этом отсутствие указанных документов не является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям конкурсной документации.

Заказчику было направлено письмо с запросом разъяснений по данному пункту с просьбой удалить условие об отклонении участника в случае непредоставления документов для подтверждения опыта выполнения работ, как несоответствующее требованиям Положения о закупке путем внесения в закупочную документацию соответствующих изменений. Заказчик отказался вносить изменения, написав в ответе, что нарушения нет. Ответ на запрос разъяснений приведен на рис.1. В связи с чем Заявитель решил подать настоящую жалобу.

Рисунок 1 – Письмо-ответ Заказчика на запрос разъяснений

Установление данного требования (квалификационный отбор участников) противоречит закону, а именно, пункту 2 части 1 статьи 3 Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке

товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

А также нарушает часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции».

Законодательно закрепленные требования к выполнению работ способом проведения закупки конкурс отсутствуют.

Установление требования о наличии у участников опыта поставки аналогичного товара неправомерно.

Заявитель утверждает, что отсутствие у участника закупки опыта по фактически выполненным поставкам аналогичного Товара не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Данная позиция подтверждается сложившейся правоприменительной практикой ФАС России, а также арбитражных судов:

1) Установление данного критерия на отборочной стадии влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции... ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в аукционе (Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 25.12.2013 N Ф03-6078/2013 по делу № А73-6180/2013).

2) Реализация права Заказчика 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 статье 17 Закона о защите конкуренции.

Требования к опыту создают преимущество для участия в конкурсе лиц, которые соответствуют указанному требованию, что ограничивает число потенциальных участников.

В рассматриваемом случае установление требования не свидетельствует о том, что целью является выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям закупки, но ограничивает конкуренцию и нарушает принцип равенства участников закупки (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.10.2015 № 1 ЗАА-17263/2015 по делу № А56- 25525/2015).

Заявитель считает, что в случае, если Заказчиком закупочная документация будет оставлена в том же виде, что и в настоящее время, то это приведет к безусловному нарушению законодательства Российской Федерации.

В противовес требованиям закона, все вышеперечисленные обстоятельства лишают многих потенциальных участников возможности участвовать в оспариваемой Закупке. В свою очередь это приводит к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, что прямо противоречит Федеральному закону от 26.07.2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Исходя из этого, для расширения круга участников закупки, Заказчику необходимо исключить

из документации все требования обязательного квалификационного отбора участников.

В настоящее время, положения документации закупки № 31907745038 нарушают:

- положения Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- требования Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ.

Следовательно, данное нарушение должно быть устранено Заказчиком, а Закупочная документация должна быть приведена Заказчиком в соответствие с действующим законодательством.

МУП г. Новосибирска «Горводоканал» в своих возражениях сообщило следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ закупочная деятельность МУП г. Новосибирска «Горводоканал» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (далее - Положение), размещенным в единой информационной системе. В соответствии с пунктом 5.2 Положения при проведении торгов Заказчик вправе установить квалификационные требования к его участникам, при этом, квалификационные требования должны быть выражены в измеряемых единицах, в том числе, требования к опыту осуществления поставок.

В подпункте 12) пункта 17 Информационной карты документации открытого конкурса на поставку шести чугунных задвижек диаметром 1200 мм и пяти чугунных задвижек диаметром 1400 мм (извещение № 31907745038) указано квалификационное требование к участникам закупки: «Опыт поставки задвижек диаметром не менее 800 мм. Объем поставок по договору, заключенному не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, должен составлять не менее 5 задвижек диаметром 800 мм и более».

Данное квалификационное требование обусловлено высокой важностью объекта, для которого предназначены эти задвижки - главная насосная станция очистных сооружений канализации города Новосибирска.

Порядок проведения квалификационного отбора представлен в пункте 19 Информационной карты.

Согласно требованиям пункта 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ в соответствии с подпунктом 1 и подпунктом 2 пункта 9.2 документации открытого конкурса единая комиссия Заказчика рассмотрела заявки на участие в открытом конкурсе - Протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 14.05.2019 года для закупки № 31907745038.

В результате рассмотрения поданных заявок заявки двух участников были признаны несоответствующими требованиям, в том числе из-за несоответствия участников квалификационным требованиям по опыту поставки, а четыре заявки признаны соответствующими требованиям.

Оценка и сопоставление заявок, соответствующих требованиям конкурсной документации, была осуществлена единой комиссией Заказчика в соответствии с пунктом 20 Информационной карты документации открытого конкурса с помощью двух критериев: цена договора и квалификация участников закупки, в том числе опыт работы, связанный с предметом закупки, при этом присвоение заявке баллов по подкритерию «опыт поставки» осуществлялся в случае предоставления подтверждающих документов более, чем по одному договору, минимально необходимому для квалификационного отбора опыту поставки - Протокол оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 16.05.2019 года

для закупки № 31907745038.

Податель жалобы указывает, что им был подан запрос разъяснений конкурсной документации и приводит информацию об ответе Заказчика, здесь необходимо отметить, что форма запроса не соответствовала требованиям подпункта 6 пункта 2.2. конкурсной документации, а именно запрос подан не в письменной форме, а в форме электронного письма без реквизитов, в связи, с чем сведения о запросе не размещались в ЕИС.

В силу вышеизложенного МУП г. Новосибирска «Горводоканал» считает, что открытый конкурс на поставку чугунных задвижек (извещение № 31907745038) проведен в соответствии с требованиями действующего законодательства, Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП г. Новосибирска «Горводоканал».

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

24.04.2019 года МУП г. Новосибирска «Горводоканал» опубликовало на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 31907745038 о проведении открытого конкурса по выбору подрядчика на право заключения договора на поставку чугунных задвижек для нужд МУП г. Новосибирска «Горводоканал»

Согласно Протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 08.05.2019 года для закупки № 31907745038 на участие в закупке поступило шесть заявок. Протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 14.05.2019 года для закупки № 31907745038 четыре заявки допущены к участию в аукционе. В соответствии с Протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 16.05.2019 года для закупки № 31907745038 победителем признано ООО «Сибполимер».

Пункт 19 Информационной карты Документации открытого конкурса содержит положение о квалификационном отборе – участник должен иметь опыт поставки задвижек диаметром не менее 800 мм. Объем поставок по договору, заключенному не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, должен составлять не менее 5 задвижек диаметром 800 мм и более.

Опыт выполнения работ подтверждается предоставлением следующих документов:

- 1) копии исполненного контракта (договора) с поставкой задвижек;
- 2) копий спецификаций к договору или товарных накладных.

Заявки участников конкурса, которые не соответствуют квалификационным требованиям, отклоняются.

Вместе с тем, участник конкурса может не обладать опытом поставки товара по предмету закупки, при этом ранее поставлять иные товары надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель Заказчика не представил доказательств, подтверждающих невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки, в случае наличия у участника опыта поставки иных товаров.

С учетом изложенного, наличие у участников закупки опыта поставки товара по предмету Конкурса не может являться критерием допуска к участию в закупке.

Согласно пункту 8.2.5.4 победителем открытого конкурса признается участник, который предложил лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые указаны в Документации.

Отсутствие у участников фактов выполнения работ по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, следовательно, установление в Документации требования о наличии опыта выполнения работ по предмету Конкурса как условия допуска к участию в Конкурсе ограничивает количество участников закупки.

Вышеуказанная позиция подтверждается Решением ФАС России от 07.07.2017 года № 223ФЗ-643/17, Решением ФАС России от 18.02.2019 года № 223ФЗ-173/19.

Кроме того, в соответствии с пунктом 20 Информационной карты Документации открытого конкурса квалификация участников закупки, в том числе опыт работы, связанный с предметом договора, является одним из критериев оценки и сопоставления заявок.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурса ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», согласно которому к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВАПРОСА» на действия заказчика торгов МУП г. Новосибирска «Горводоканал» при проведении открытого конкурса по выбору подрядчика на право заключения договора на поставку чугунных задвижек для нужд МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (извещение № 31907745038 на сайте <http://zakupki.gov.ru>) обоснованной.
2. Выдать заказчику торгов МУП г. Новосибирска «Горводоканал» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.