

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-952/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Проект-сервис» 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»

02.11.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Проект-сервис» от 24.10.2017 № 09 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром трансгаз Томск», организатора закупки ПАО «Газпром» при проведение открытого запроса предложений в электронной форме на поставку тепловых пунктов для комплектации объекта капитального строительства «Производственная база Сахалинского ЛПУМТ» для нужд ООО «Газпром трансгаз Томск» (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (извещение № 31705476094), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

ФАС России поступила жалоба ООО «Проект-сервис» от 24.10.2017 № 09 (вх. от 24.10.2017 161709-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром трансгаз Томск» (далее - Заказчик), организатора закупки ПАО «Газпром» (далее - Организатор) при проведение открытого запроса предложений в электронной форме на поставку тепловых пунктов для комплектации объекта капитального строительства «Производственная база Сахалинского ЛПУМТ» для нужд ООО «Газпром трансгаз Томск» (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (извещение № 31705476094) (далее – Запрос предложении, Закупка).

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 «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (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.

30.08.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок 28.09.2017 в 16:00;

дата и время рассмотрения заявок 11.12.2017 в 23:00;

дата и время подведения итогов закупки 11.10.2017 в 23:00;

На участие в закупке подано 4 заявки, допущено 4 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Закупки Заказчиком, Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком, Организатором нарушен порядок применения оценки и сопоставления заявок участников закупки.

В письменных пояснениях представленных в ФАС России представители Организатора с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Организатор действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положения о закупках.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заявителя а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком, Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком, Организатором нарушен порядок применения оценки и сопоставления заявок участников закупки.

По мнению Заявителя, Заказчиком при проведении оценки заявок участников Запроса предложений неправомерно оценена заявка победителя закупки, а именно Заказчиком учтен исключительно ценовой критерий.

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 заявок на участие в закупке.

Согласно Протоколу № 1/0001/17/2.2/0054641/ТГТомск/ЗП/ГОС/Э/ 30.08.2017 заседания комиссии ПАО «Газпром» по подведению итогов открытого запроса предложений от 20.10.2017 (далее — Итоговый протокол) участникам закупки начислено следующее количество баллов: Обществу с ограниченной ответственностью «Группа Компаний «СОТЭКС» — 60 баллов, заявке Заявителя — 57,54; Обществу с ограниченной ответственностью «СтройПром» — 54,00; Обществу с ограниченной ответственностью «Синергия» - 49,32.

Пунктом 2.9.3 Документации установлено, что анализ, рассмотрение заявок проводятся в соответствии с Разделом 1 «Анализ Заявки на предмет соответствия Участника и состава Заявки требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников», являющимся неотъемлемой частью 3 Документации.

В соответствии с разделом 2 Приложения 3 к Документации предусмотрено, что сравнительная оценка заявок участников проводится по следующим критериям: стоимостной, нестоимостной. Итоговая оценка заявки участника выводится как арифметическая сумма оценок всех критериев. При этом устанавливается следующее долевое соотношение между максимально возможными оценками:

Стоимостной	60 баллов	60%
Нестоимостной	40 баллов	40%
Всего	100 баллов	100%

Представители Организатора представили в ФАС России материалы по делу, в том числе письменные пояснения, согласно которым при оценке заявок участников закупочной процедуры Заказчиком, Организатором учитывался стоимостной критерий, а также нестоимостные критерии равно ко всем участникам Запроса предложении.

Кроме того, организатор закупки представил ФАС России заявки участников, которые также содержат документы, подтверждающие соответствие участника закупки иным критериям оценки.

Вместе с тем, представители Заявителя не представили иных сведений подтверждающих, что Заказчиком нарушен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу, что Заказчиком, Организатором нарушен порядок применения

оценки и сопоставления заявок участников закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. 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.

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 пункте 1.1.3 Положения о закупке.

2.1 Согласно пункту 4.30 Информационной карты Документации Перечень документов, подтверждающих квалификацию участника, представлен в пункте 3.5 Документации.

Пунктом 3.5.8 Документации установлено требование о наличии в составе заявки участника закупки сведения о субпоставщиках по установленной в Документации форме «Сведения о субпоставщиках товара (Форма 5)». В данной форме должны быть указаны все субпоставщики, привлекаемые к осуществлению поставки.

Установление требования о необходимости предоставления в составе заявки на момент подачи такой заявки сведений о процентном распределении стоимости поставляемого товара от цены заявки между субпоставщиками/ соисполнителями, неправомерно и является вмешательством в хозяйственную деятельность участника поскольку привлечение субпоставщиков/ соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора.

-

- Пунктом 2.9.5 Документации установлено, что Организатор вправе запросить участников о предоставлении разъяснений положений поданных ими Заявок.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать разъяснения положений заявки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что противоречит принципам Закона о закупках.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок осуществления запроса разъяснений заявок участников закупки.

2.3 В соответствии с пунктом 3.5 Документации участник закупки должен представить в составе заявки информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) (Форма 2.1), с приложением

подтверждающих документов.

Согласно пункту 5 Приложения 3 Документации Заказчик имеет право отклонить заявку участника закупки, в том числе в случае непредставление заполненной таблицы сведений о цепочке собственников, за исключением случаев, когда закупка проводится в рамках сделки административно-хозяйственного назначения; не раскрытие/ неполное раскрытие сведений о цепочке собственников; непредставление документов, подтверждающих сведения, указанные в таблице.

Вместе с тем, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

2.4 Согласно пункту 3.5 участник закупки в составе заявки должен также представить информацию о выполнении договоров поставки продукции, подобной закупаемой, за последние три года на сумму не менее 20% от начальной (максимальной) цены по установленной в настоящей Документации форме «Справка об опыте поставки товара, подобного предмету закупки (Форма 4)».

В соответствии с пунктом 4 Приложения 3 Документации Заказчик имеет право отклонить заявку участника закупки в случае отсутствия заполненных форм в указанных форматах, несоответствие представленных в форме сведений требованиям формы или недостоверность представленных сведений, в том числе по форме «Справка об опыте поставки товара, подобного предмету закупки (Форма 4)».

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации Заказчик не вправе требовать на момент подачи заявки на участие в закупке документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник/ потенциальный победитель закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются вышеуказанные документы, такие как например, паспорт качества, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия, технические условия и так далее.

Учитывая изложенное, требование о представлении участниками закупки вышеуказанных документов на продукцию обременяет такого участника заблаговременно произвести/приобрести указанный в Документации товар, что также ставит участника в зависимость от третьих лиц.

2.5 В соответствии с пунктом 3.6 Документации участник закупки в составе заявки должен представить документы подтверждающие правоспособность участника, в том числе решение об одобрении или о совершении сделки с

заинтересованностью, если требование о наличии такого одобрения установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для Участника выполнение договора или предоставление обеспечения Заявки, обеспечение договора является сделкой с заинтересованностью, или письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора, в случае, если получение указанного решения до истечения срока подачи Заявок для Участника невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством и учредительными документами Участника порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении или о совершении сделок с заинтересованностью или письмо о том, что данная сделка для такого Участника не является сделкой с Заинтересованностью или письмо Участника, что его организация не попадает под действие требования законодательства о необходимости наличия решения об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, поскольку единственный участник (акционер) является единоличным исполнительным органом.

Вместе с тем, например согласно части 3 статьи 45 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об обществах с ограниченной ответственностью» общество обязано извещать о совершении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, незаинтересованных участников общества в порядке, предусмотренном для извещения участников общества о проведении общего собрания участников общества, а при наличии в обществе совета директоров (наблюдательного совета) - также незаинтересованных членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Таким образом, отсутствие в составе заявки участника документов, вышеуказанного документа не влияет на исполнение обязательств по договору.

2.6 В соответствии с пунктом 3.1 Документации участник закупки должен подготовить письмо о подаче Заявки в строгом соответствии с формой, установленной в Документации «Письмо о подаче Заявки (Форма 1)».

Пунктом 6 Приложения 3 Документации предусмотрено, что Заказчик вправе отклонить заявку участника закупки в случае несоответствия представленных в форме сведений требованиям формы или недостоверности представленных сведений, в том числе в форме 1 «Письмо о подаче заявки с технико-коммерческим предложением».

Согласно форме 1 «Письмо о подаче заявки с технико-коммерческим предложением» участник закупки настоящей формой подтверждает свое согласие применения механизма банковского сопровождения при осуществлении расчетов, связанных с исполнением договора. В случае признания нашей Заявки лучшей обязуемся заключить договор банковского счета с «Газпромбанк» (Акционерное общество) (ОГРН 1027700167110).

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору, а также обременяет участника закупки в

случае признания его победителем по результатам закупочной процедуры открыть счет в указанном в закупочной документации заказчиком банке.

Учитывая изложенное, установление требования закупочной документации, может привести к ограничению количества участников закупки.

Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям, указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов Российской Федерации банк должен удовлетворять следующим требованиям:

наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;

наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;

соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;

отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает более 300 банков, отвечающий требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, требованиям установленным к банковским организациям соответствует более 300 банков, в связи с чем для осуществления взаиморасчетов могут использоваться услуги вышеуказанных банков.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные требования являются избыточным, установление указанных положение Документации противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пункту 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать, в том числе сведения об форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации постановляет, что участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц регулируется Постановление 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 о СМП).

Таким образом, заказчик во исполнение требований Постановления о СМП обязан установить в документации о закупке, в том числе сведения об форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги с субъектами малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 28 Постановления о СМП установлен максимальный срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, который должен составлять не более 30 календарных дней со дня исполнения обязательств по договору (отдельному этапу договора).

Таким образом, в отношении договора, заключаемого с субъектом малого и среднего предпринимательства, заказчик должен установить предельный 30-дневный срок оплаты исполненных обязательств.

Согласно пункту 1.3 Документации участником может быть только субъект малого и среднего предпринимательства (если данное требование установлено в пункте 4.22 информационной карты).

В соответствии с пунктом 4.22 Информационной карты Документации участником может быть только субъект малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 2.3 Проекта договора Документации установлено, что оплата за продукцию производится в сроки и на условиях, указанных в спецификациях к настоящему договору, путем перечисления денежных средств на отдельный счет поставщика.

Таким образом, Проект договора Документации не содержит условий расчета с субъектом малого и среднего предпринимательства, что противоречит требованиям Постановления о СМП, а также нарушает пункт 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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.

- - - 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 заявок на участие в закупке.

Пунктом 2.9.3 Документации установлено, что анализ, рассмотрение заявок проводятся в соответствии с разделом 1 «Анализ заявки на предмет соответствия Участника и состава заявки требованиям Документации» Приложения 3 «Методика

анализа и оценки заявок Участников».

Сравнительная оценка Заявок Участников проводится по следующим критериям: стоимостной, нестоимостной.

При этом устанавливается следующее долевое соотношение между максимально возможными оценками: стоимостной 60 баллов, нестоимостной 40 баллов.

К нестоимостным критериям относится, в том числе «Опыт выполнения поставок товаров, подобных предмету закупки: (кол-во договоров и отзывов к ним».

Заказчиком в разделе 2 Приложения 3 Документации установлен порядок оценки по критерию «Опыт выполнения поставок товаров, подобных предмету закупки: (кол-во договоров и отзывов к ним», согласно которому участнику начисляется 1 балл за наличие исключительно соответствующего договора с отзывом.

Вместе с тем, установление принципа учета критерия: договор с отзывом (1 балл), ограничивает участников в возможности получения баллов за опыт подтвержденный копией договора поставки и актами, подтверждающими исполнение договора.

При этом получение отзыва зависит от волеизъявления Заказчика, и не является объективным подтверждением надлежащего выполнения договора поставки товара.

Кроме того, оценка заявок участников закупки, также содержит критерий «Наличие сертификата менеджмента качества». В соответствии с порядком оценки по данному критерию, в случае представления участником в составе заявки сертификата соответствия системы менеджмента качества требованиям СТО Газпром 9001, такой заявки начисляется 7 баллов, при этом в случае представления в составе заявки сертификат соответствия системы менеджмента качества требованиям ГОСТ Р ИСО 9001 (ISO 9001), такой заявки начисляется 3 балла.

Аналогичный порядок оценки также установлен по критерию «Статус участника».

Вместе с тем, данный порядок оценки не содержит прямой пропорциональной зависимости между начисляемыми баллами по представленным в составе заявки участника закупки документами, что не позволяет произвести объективную оценку, как следствие выявить, лучшее условие выполнения обязательств по договору.

Учитывая изложенное, действия Заказчика не установившего в Документации надлежащим образом порядок оценки заявок на участие в закупке, нарушают пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены,

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Проект-сервис» от 24.10.2017 № 09 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром трансгаз Томск», организатора закупки ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку тепловых пунктов для комплектации объекта капитального строительства «Производственная база Сахалинского ЛПУМТ» для нужд ООО «Газпром трансгаз Томск» (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (извещение № 31705476094) необоснованной.

- - - Признать заказчика ООО «Газпром трансгаз Томск», организатора закупки ПАО «Газпром» нарушившими часть 1 статьи 2, пункты 6, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать заказчику ООО «Газпром трансгаз Томск», организатору закупки ПАО «Газпром» обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 02.11.2017 № 223ФЗ-952/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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