

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-229/15
по результатам рассмотрения жалобы ООО «Инвент» на действия
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»

26.08.2015

Москва

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

XX
XX
XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XX

XX
XX
XX

XX
XX
XX
XX

при участии представителей:

ООО «Транснефть-Восток»: XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность № 01-07/137 от 21.08.2015, XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность № 01-07/138 от 21.08.2015,

представители ООО «Инвент» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Инвент» от 19.08.2015 № 8714 на действия заказчика ООО «Транснефть-Восток» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на реконструкцию АУНН (извещение № 31502576352) 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:



В ФАС России поступила жалоба ООО «Инвент» (далее – Заявитель) от 05.08.2015 № 8714 (вх. № 85629/15 от 19.08.2015) на действия заказчика ООО «Транснефть-Восток» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на реконструкцию АУНН (извещение № 31502576352) (далее – Конкурс).

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 (далее — положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «Инвент», утвержденным решением внеочередного общего собрания участников ООО «Транснефть - Восток» (протокол от 19 июня 2015 г. № 5) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее — официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

16.07.2015 на официальном сайте размещено извещение и Документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы Заявителя, следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя в части установления ограничения ознакомления с нормативной технической документацией, необходимой для подачи заявки на участие в Конкурсе.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Документацией, Положением о закупке.

В целях более наиболее полного и всестороннего изучения материалов дела рассмотрение жалобы перенесено на 26.08.2015.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должен быть указан, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2.10.5 Инструкции для участника закупки по подготовке заявки на участие в конкурсе (далее — Инструкция) участники закупки могут получить нормативную документацию ОАО «АК «Транснефть» в ООО «НИИ ТНН» при условии заключения договора.

Учитывая изложенное, отсутствие в Документации в полном объеме сведений об объеме работ, являющихся предметом Конкурса, к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ, к результатам работ приводит к невозможности формирования участниками Конкурса заявки на участие в Конкурсе, в том числе в части формирования ценового предложения, что является нарушением пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 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 (далее — КоАП).

Руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее

2. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны 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.

Инструкцией в Документации установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки лицензий, свидетельств, сертификатов, требующихся для выполнения работ, услуг на объектах, являющихся предметом Конкурса. Все генподрядные и субподрядные организации должны иметь, в том числе лицензию Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий.

Вместе с тем, из данной Инструкции в Документации не представляется возможным определить, каким конкретно требованиям должны соответствовать лицензии, свидетельства, сертификаты, требующиеся для выполнения работ, услуг на объектах, являющихся предметом Конкурса.

Таким образом, из содержания Документации невозможно однозначно определить перечень требований к участнику закупки, а именно, перечень документов, необходимых участнику для участия в Конкурсе, что нарушает требования пункта 9 части 10 статьи 4, пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП.

3. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 2.3 Документации (лист оценки) установлен порядок оценки критерия «Наличие в штате Участника закупки квалифицированного персонала, в т.ч. имеющего специальную подготовку и опыт для выполнения работ по предмету закупки».

Согласно пункту 2.3 Документации подкритерий «Наличие и квалификация инженерно-технического персонала, задействованного по предмету закупки» оценивается следующим образом: **«от 8 до 10 баллов - Инженерно-технический персонал (ИТП) высокой квалификации, опыт ИТП в должности более 5 лет».**

Пунктом 2.4 Документации установлена оценка критерия «Финансовое состояние за последние три года».

В соответствии с подпунктом 3 пункта 2.4 Документации подкритерий «Отношение годового объема работ (*среднеариф. знач. за 3 года*) к ожидаемому объему по предмету закупки: Годовой объем работ (млн. руб.)/ ожидаемый объем по предмету закупки (млн. руб.)» оценивается, как: **«от 7 до 10 баллов -**

при величине от 1,5 до 3,0».

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку не установлено, какие именно критерии применяются при оценке заявок, а также при каких квалификационных характеристиках участника Конкурса и характеристиках технического предложения участника Конкурса присваиваются максимальный балл по указанным критериям, не определен алгоритм проставления баллов в диапазоне между минимальным и максимальным баллами.

Таким образом, установленный Заказчиком в Документации порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе нарушает пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что 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 25.1 проекта контракта, являющимся неотъемлемой частью Документации «Подрядчик предоставляет безусловную и безотзывную банковскую Гарантию в обеспечение возврата аванса (по форме Приложения 18), банка-гаранта, указанного в Приложении 22 «Перечень банков-гарантов для оформления банковских гарантий».

В соответствии с пунктом 2.4.6 Инструкции: «Участник закупки должен представить в составе своей заявки на участие в конкурсе комфортное письмо от Банка Гаранта, в котором Банк обязуется победителю конкурса выдать следующие банковские гарантии:

- гарантия возврата аванса;
- гарантия исполнения условий договора;
- гарантия исполнения обязательств подрядчика в гарантийный период.

Для получения Комфортного письма Участник закупки должен не менее чем за 2 недели до даты вскрытия конвертов с заявками обратиться в один из банков либо их региональные филиалы, действующие от имени банка, указанных в перечне банков-гарантов, на официальном сайте Заказчика.

Комфортное письмо и копия письма-гарантии по страхованию представляются Конкурсной комиссии в составе заявки на участие в конкурсе».

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо на качество исполнения таких обязательств.

Кроме того, пунктом 3.3 Инструкции установлено требование о наличии в составе заявки на участие в Конкурсе, в том числе:

- общие данные Участника закупки и субподрядчиков (в случае их

привлечения) - по форме 2;

- список субподрядчиков (в случае их привлечения) - по форме 10;
- договор (Протокол, Соглашение) о намерениях между Подрядчиком и привлекаемыми субподрядчиками с указанием реквизитов организаций.

Таким образом, данное требование ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования в Документации к обеспечению заявки, обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору, а также требование об обязательном предоставлении сведений о планируемых к привлечению субподрядных организациях, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Инвент» от 05.08.2015 № 8714 (вх. № 85629/15 от 19.08.2015) на действия заказчика ООО «Транснефть-Восток» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на реконструкцию АУНН (извещение № 31502576352) обоснованной.

2. Признать ООО «Транснефть-Восток» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 4 части 1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 1, 9, 12, 13 часть 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Передать соответствующему должностному Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.08.2015 № 223ФЗ-229/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Выдать ООО «Транснефть-Восток» обязательное для исполнения предписание, с учетом принятого решения от 26.08.2015 № 223ФЗ-229/15.

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