

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-45/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Гарант» 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»

08.02.2016

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «АК «Транснефть»: <...> - доверенность от 05.02.2016 № 48, <...> - доверенность от 05.02.2016 № 49, <...> - доверенность от 05.02.2016 № 51;

представители ООО «Гарант» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Гарант» от 26.01.2016 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «АК «Транснефть» при проведении запроса предложений ЗП-05-АКТН/04-2016 на право заключения договора на выполнение работ/оказание услуг, связанных с участием ОАО «АК «Транснефть» в международных выставках и конференциях (извещение № 31603232722) 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 «Гарант» (далее — Заявитель) от 26.01.2016 б/н (вх. от 01.02.2016 № 12054-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «АК «Транснефть» (далее — Заказчик) при проведении закрытого запроса предложений ЗП-05-АКТН/04-2016 на право заключения договора на выполнение работ/оказание услуг, связанных с участием ОАО «АК «Транснефть» в международных выставках и конференциях (извещение № 31603232722) (далее — Закрытый запрос предложений).

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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «АК «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ОАО «АК «Транснефть» 30.10.2014 (протокол № 21) (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.

22.01.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Закрытого запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Закрытого запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно: установленные в Документации объем работ/услуг и сроки их выполнения/оказания являются неисполнимыми и создают преимущественные условия участия в Запросе предложений участникам, ранее оказывающим Заказчику аналогичные предмету Закрытого запроса предложений услуги.

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

1. В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупке содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и

проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

Кроме того в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках Заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанным способом.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны 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, 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.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Аналогичные требования установлены в пункте 3.7 Положения о закупке.

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок - 29.01.2016 в 15:00 (МСК);

дата и время рассмотрения заявок - 22.02.2016 в 18:00 (МСК);

дата и время подведения итогов - 22.02.2016 в 18:00 (МСК).

Сроки (периоды) выполнения работ, оказания услуг:  
18.04.2016-02.12.2016.

В соответствии с Извещением и пунктом 1.2 Документации предметом Закрытого запроса предложений является право заключения договора на выполнение работ/оказание услуг, связанных с участием ОАО «АК «Транснефть» в международных выставках и конференциях.

Кроме того, Извещением установлено, что объем выполняемых работ, услуг определяется в соответствии с документацией о закупке (Приложение №1 Технические требования).

Перечень оказываемых в рамках заключаемого по результатам Закрытого запроса предложений услуг установлен в разделе 2 «Необходимые услуги» Приложения № 1 Технических требований Документации и пункте 2.1 проекта договора.

Согласно Техническим требованиям Документации выставки, в которых планируется участие ОАО «АК «Транснефть» в 2016 году:

- NEFTEGAZ 2016 – 16-ая Международная выставка «Оборудование и технологии для нефтегазового комплекса» (18-21.04.2016, Москва, Россия);
- ONS-2016 – 22-я Международная нефтегазовая выставка и конференция (20 августа - 1 сентября 2016 года, Ставангер, Норвегия);
- KIOGE 2016 - 24-я Казахстанская международная выставка «НЕФТЬ И ГАЗ» (октябрь 2016 года, Казахстан, Алматы);
- ENES 2016 - «Энергоэффективность и энергосбережение ENES 2016» (ноябрь 2016 года, Москва, Россия);
- OSEA 2016 - 21-я международная нефтегазовая выставка (29 ноября-2 декабря 2016 года, Сингапур).

Согласно письменным возражениям представителя Заказчика, представленным на заседание Комиссии ФАС России, «учитывая определенные Заказчиком дату и время подведения итогов 22.02.2016 до 18:00 (МСК), а также сроки для подписания договора (не позднее 20 дней), победителю в рамках заключенного по результатам закупки договора будет предоставлено 35 дней для выполнения работ по подготовке к ближайшей выставке, начало которой планируется 18.04.2016...Кроме того, наличие 5 (пяти) поданных заявок на участие в закупке и подтверждение с их стороны согласия с условиями оказания услуг, указанными в документации о закупке по данному лоту, а также проектом договора, являющимся частью документации о закупке без каких-либо оговорок (пункт 11 заявок на участие в закупке), подтверждает возможность выполнения работ в требуемые сроки».

Законом о закупках, иными нормативными правовыми актами, принятыми в его реализацию, конкретные требования к порядку формирования лотов закупки, к правилам установления требований к закупаемым товарам, работам, услугам, порядок действий заказчика в части заключения, исполнения договора, заключенного по итогам закупки, не установлены. Заказчик самостоятельно регламентирует срок исполнения договора, заключаемого по итогам закупки с учетом требований положения о закупке, документации о закупке.

Учитывая изложенное, а также, что Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов и сведений, указывающих на то, что установленные в Документации объем работ/услуг и сроки их выполнения/оказания являются неисполнимыми и создают преимущественные условия участия в Закрытом запросе предложений участникам, ранее оказывающим аналогичные предмету Закрытого запроса предложений услуги, не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 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.

Аналогичный принцип установлен в пункте 3.3 Положения о закупке.

Разделом 2 Документации установлены общие требования к участникам закупки, в том числе:

- соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом закупки (пункт 2.1.1 Документации);
- наличие у участника закупки устойчивого финансового состояния, подтвержденного данными бухгалтерской отчетности, направленной в налоговые органы (пункт 2.1.4 Документации);

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить, каким именно требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом закупки, должны соответствовать участники Закрытого запроса предложений, какое финансовое состояние признается Заказчиком устойчивым.

При этом пунктом 2.3 Документации установлено, что Конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке участника закупки, заявку на участие, в том числе, в случае несоответствие участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.3 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 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.

3. 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 3.3 Положения о закупке.

Пунктом 2.3 Документации установлено, что Конкурсная комиссия

вправе не допустить к участию в закупке участника закупки, заявку на участие, в том числе, в случае несоответствия участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке.

Разделом 2 Документации установлены общие требования к участникам закупки, в том числе, о том, что конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке участника закупки, заявку на участие по следующим основаниям:

- наличие вступивших в законную силу неисполненных судебных решений об удовлетворении (в полном объеме, частично) исковых требований (имущественного или неимущественного характера), по которым участник закупки выступал ответчиком перед ОАО «АК «Транснефть» либо ОСТ (абзац 6 пункта 2.3 Документации);

- наличие у участника закупки неисполненных просроченных более 3 месяцев обязательств перед ОАО «АК «Транснефть» либо ОСТ, в том числе появившихся в период проведения закупки, подтвержденных документами, в том числе решениями судов и претензиями, обосновывающими факт неисполнения обязательств (абзац 7 пункта 2.3 Документации);

- наличие у участника закупки договоров, расторгнутых (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) в одностороннем порядке по инициативе ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, и/ или расторгнутых (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) в судебном порядке, в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением со стороны участника закупки обязательств по договору (абзац 8 пункта 2.3 Документации);

- наличие (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) не предусмотренного договором письменного отказа, не связанного с нарушением обязательств ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, со стороны участника закупки от исполнения обязательств по договору, заключенному с ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ (абзац 9 пункта 2.3 Документации);

Аналогичные требования установлены абзацами 5, 6, 7, 9 пункта 2.4 Документации.

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Закрытого запроса предложений и отказ в допуске участникам Закрытого запроса предложений в случае несоответствия им ограничивает круг участников закупки и противоречит пункту 3.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, Документацией установлены следующие требования:

- участник закупки вправе привлекать субподрядчиков (соисполнителей) для оказания услуг по предмету закупки, информация о

планируемых к привлечению субподрядчиков (соисполнителях) должна быть отражена в приложенных документах к заявке на участие в закупке (пункт 2.9 Документации);

– к привлекаемым субподрядчикам (соисполнителям) предъявляются требования, указанные в пункте 2.1 и пункте 2.2 (пункт 2.10 Документации);

Таким образом, к привлекаемым субподрядчикам наравне с участниками Закрытого запроса предложений предъявляются требования :

– о наличии специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора;

– о наличии положительного опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, положительной деловой репутации;

– о наличии действующих сертификатов ГОСТ ИСО (ISO) 9001;

– о наличии действующих у участника инструкций по системе контроля обеспечения требований и норм техники безопасности и охраны труда на производстве.

Вместе с тем, раздел 11 Документации содержит перечень документов, подлежащих представлению участником закупки в составе заявки на участие в закупке, в том числе:

– План привлечения субподрядчиков (соисполнителей) (Форма б) (пункт 11.6 Документации);

– договор (соглашение о сотрудничестве) с привлекаемым соисполнителем/исполнителями (в случае привлечения) (пункт 11.8 Документации).

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований к привлекаемым участниками Закрытого запроса предложений субподрядчикам (соисполнителям) в качестве обязательных требований и отказ в допуске участникам Закрытого запроса предложений в случае несоответствия им, ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц, ограничивает круг участников закупки и противоречит пункту 3.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пункту 9.1 Документации оценка заявок на участие в закупке осуществляются в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями, которые установлены настоящей документацией о закупке. Критериями оценки являются:

- дизайн-проект к каждой выставке;

- цена договора;

- квалификация участника закупки.

Пунктом 9.3 Документации установлено, следующее:

«Рейтинг, присуждаемый показателю квалификация участника закупки (Rc) (максимальное количество баллов 100) определяется как среднее арифметическое оценок в баллах всех экспертов, присуждаемых этой заявке по указанному критерию. Рейтинг, присуждаемый i-й заявке по критерию «квалификация участника закупки», определяется по формуле:

$$Rc_i = C_{1}^i + C_{2+}^i + C_{3+}^i + C_{4+}^i + C_{5+}^i + C_{6}^i$$

где:

$Rc_i$  – рейтинг, присуждаемый i-й заявке по указанному критерию (показателю);

$C_{1}^i$  – наличие опыта строительства эксклюзивных стендов, в том числе на выставках нефтегазового и энергетического профиля (площадью не менее 50 кв.м. каждый) в России и за рубежом за последние 5 лет;

$C_{2}^i$  – наличие у участника закупки производства на территории РФ;

$C_{3}^i$  – наличие у участника закупки достаточного кадрового потенциала и квалифицированного персонала с опытом работы в выставочной отрасли;

$C_{4}^i$  – наличие у участника закупки эффективной системы управления и контроля качеством. Предоставляются действующие сертификаты ГОСТ ИСО (ISO) 9001;

$C_{5}^i$  – наличие у участника закупки системы контроля обеспечения требований и норм техники безопасности и охраны труда на производстве.

$C_{6}^i$  – участник закупки должен специализироваться в области архитектуры, инженерно-технического проектирования в промышленности и строительстве, что подтверждается видом деятельности юридического лица (код по ОКВЭД 2 — 82.3)».

Вместе с тем, в Документации установлены общие требования к участникам Закрытого запроса предложений:

- о наличии специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора (пункт 2.1.10 Документации);

- о наличии положительного опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, положительной деловой репутации (пункт 2.1.11 Документации);

- о наличии действующих сертификатов ГОСТ ИСО (ISO) 9001 (пункт 2.1.12 Документации);

- о наличии действующих у участника инструкций по системе контроля обеспечения требований и норм техники безопасности и охраны труда на производстве (пункт 2.1.13 Документации).

Таким образом, из содержания Документации невозможно однозначно



определить перечень требований к участнику закупки, установленных для целей допуска к участию в Закрытом запросе предложений и перечень требований к участнику закупки, установленных для целей оценки заявок на участие в Закрытом запросе предложений, что ограничивает круг участников закупки, противоречит пункту 3.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. 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 9.3 Документации установлен порядок оценки заявок на участие в Закрытом запросе предложений, в том числе по показателю «Наличие собственного опыта строительства эксклюзивных (нестандартных) стендов, в том числе на выставках нефтегазового и энергетического профиля (площадью не менее 50 кв.м. каждый) в России и за рубежом за последние 5 лет» критерия «Квалификация участника закупки», а именно:

Квалификация участника закупки	Количество баллов	Документы, подтверждающие показатели критерия
Наличие собственного опыта строительства эксклюзивных (нестандартных) стендов, в том числе на выставках нефтегазового и энергетического профиля (площадью не менее 50 кв.м. каждый) в России и за рубежом за последние 5 лет.		
свыше 50 стендов	20 баллов	форма 4, информацию об опыте работы необходимо предоставить с обязательным приложением копий договоров, заверенных печатью (допускается предоставление первого и последнего листов) и акта выполненных услуг
25-50 стендов	10 баллов	
10-20 стендов	5 баллов	

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку не определен алгоритм проставления баллов в диапазоне «21-24 стенда».

Таким образом, Заказчиком в Документации не надлежащим образом установлен критерий «Квалификация участника закупки» и порядок оценки по

указанному критерию, что нарушает пункты 12, 13 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.

Вместе с тем, учитывая пояснения представителя Заказчика о том, что указанное нарушение является следствием технической ошибки, а также, что на момент рассмотрения жалобы Комиссией ФАС России итоги Закрытого запроса предложений не подведены, сделать вывод о том, влияет ли установленное нарушение на оценку заявок на участие в Закрытом запросе предложений и на его результаты, не представляется возможным.

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

### **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать жалобу ООО «Гарант» от 26.01.2016 б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «АК «Транснефть» при проведении запроса предложений ЗП-05-АКТН/04-2016 на право заключения договора на выполнение работ/оказание услуг, связанных с участием ОАО «АК «Транснефть» в международных выставках и конференциях (извещение № 31603232722) необоснованной.

2. Признать ОАО «АК «Транснефть» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 12, 13 части 10 статьи 4, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 08.02.2016 №223ФЗ-45/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Выдать ОАО «АК «Транснефть» обязательное для исполнения предписание, с учетом принятого решения от 08.02.2016 № 223ФЗ-45/16.

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