

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-557/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТЗК Туполев 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»

04.10.2016

Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>, рассмотрев жалобу ООО «ТЗК Туполев Сервис» от б/д б/н, направленную письмом Московского областного УФАС России от 22.09.2016 № 07/ДЮ/15237, на действия (бездействие) заказчика АО «212 авиационный ремонтный завод» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений на право заключения договора на поставку авиационного топлива ТС-1 (извещение №31604020042) 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 «ТЗК Туполев Сервис» (далее - Заявитель) от б/д б/н, направленную письмом Московского областного УФАС России от 22.09.2016 № 07/ДЮ/15237, на действия (бездействие) заказчика АО «212 авиационный ремонтный завод» (далее — Заказчик) при проведении открытого одноэтапного запроса предложений на право заключения договора на поставку авиационного топлива ТС-1 (извещение №31604020042) (далее — 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.



Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг открытым акционерным обществом «121 авиационный ремонтный завод», утвержденным решением Совета директоров «121 авиационный ремонтный завод» от 19.09.2016 (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.

23.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из текста Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком некорректно установлен критерии оценки « Опыт работы с авиационными предприятиями за последние 3 года, на сумму контракта не менее данного лота».

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

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

1. 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 и сопоставления заявок на участие в закупке.

Частью 3 статьи 28 Положения о закупке предусмотрено, что оценка и сопоставление заявок на участие в Запросе предложений осуществляются в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены закупочной документацией с учетом положений статьи 10 настоящего Положения.

1.1 Из пояснений Заявителя следует, что Заказчиком некорректно установлен порядок оценки по вышеуказанному критерию, так как Заказчиком учитывается не качество исполнения работ по ранее выполненным договорам, а количество таких договоров.

Согласно пункту 22 «Информационной карты» Документации критериями оценки заявок являются: цена - 80%; опыт работы с авиационными предприятиями за последние 3 года, на сумму контракта не менее данного лота

— 20%.

Подпунктом «б» пункта 13.3 Документации установлен порядок оценки по критерию «Опыт работы с авиационными предприятиями за последние 3 года, на сумму контракта не менее данного лота»: «(участнику начисляется количество баллов равное числу заключенных и исполненных договоров, указанных в заявке участника, аналогичных предмету настоящей закупки, за период 3 (трех) предшествующих дате подачи заявки лет, сумма которых не менее данного предмета договора, с обязательным приложением копий актов приема-передачи товара/товарных накладных) :

Оценка в баллах заявок (предложений) по критерию оценки «Опыт работ с авиационными предприятиями за последние 3 года», рассчитывается следующим образом:

$$КБ_i = (X_i / X_{max}),$$

где:

X_i - значение по данному критерию оценки, предложенное в i -ой заявке (предложении);

X_{max} - максимальное предложение из предложений, сделанных участниками закупки, по данному критерию оценки.

13.1. Рейтинг i -ой заявки (предложения) (P_{ij}) по j -му критерию оценки данной закупки определяется по формуле:

$$P_{ij} = КБ_{ij} \times V_j,$$

где:

$КБ_{ij}$ - количество баллов, присвоенных i -ой заявке (предложению) по j -ому критерию в соответствии с порядком, указанным в п.13.3. настоящего раздела Документации о закупке;

V_j – вес j -го критерия оценки».

Вместе с тем, на заседание Комиссии ФАС России представителем Заявителя не представлено документов, информации содержащей сведения о том, что установление порядка оценка по вышеуказанному критерию из расчета количества исполненных участником договоров, а не качества является неправомерным и ограничивает количество участников закупки.

1.2 При этом, подпунктом «а» пункта 13.3 Документации установлено, что оценка в баллах заявок (предложений) по критериям оценки, значение которых измеряемо количественно в определенных в документации о закупке единицах измерения (к данному виду критерия относятся такие критерии, как «Цена договора», «Опыт работы с авиационными предприятиями за последние 3 года, на сумму контракта не менее данного договора», в случае, если минимальное значение является наиболее выгодным для заказчика, то количество баллов ($КБ_i$), присуждаемых по данному критерию i -ой заявке (предложению), определяется по формуле:

$$КБ_i = (X_{min} / X_i),$$

где:

X_i – значение по данному критерию оценки, предложенное в i -ой заявке (предложении);

X_{\min} - минимальное предложение из предложений, сделанных участниками закупки, по данному критерию оценки».

Вместе с тем, Заказчиком не установлен термин «наиболее выгодным», что не позволяет участникам Запроса предложениями предложить минимальные значениями, что бы заявке участника начислили максимальное количество баллов.

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлен надлежащим образом порядок, критерии оценки заявок участников Запроса предложений.

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.

2. В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки должны быть размещены заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Пунктом 14 Положения о закупке предусмотрено, что протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются на сайте Общества и на официальном сайте не позднее чем через 3 (три) дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно пункту 15 Документации протокол рассмотрения и оценки заявок размещается в ЕИС www.zakupki.gov.ru (в разделе «Закупки по 223-ФЗ»), а также на сайте АО «121 АРЗ»: www.121arz.ru/zakupki/ в течение 3 рабочих дней с даты подписания.

На заседании Комиссия ФАС России установлено, что в ЕИС 06.09.2016 размещен протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений № 31604020042-01 от 02.09.2016.

Таким образом, Заказчиком нарушены сроки размещения протокола составленного в ходе закупки, что противоречит пункту 14 Положения о закупке и нарушает часть 12 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 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.

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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип установлен в подпункте 3 статьи 2 Положения о закупках.

Пунктом 4.4 Документации установлено требование к оформлению заявки участника закупки, в том числе каждый документ, входящий в заявку на участие в Запросе предложений, должен быть скреплен печатью участника запроса предложений.

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» Общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверении печатью участника копий документов, что ограничивает круг участников закупки и противоречит нормам законодательства Российской Федерации.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования к участникам Запроса предложений противоречит подпункту 3 статьи 2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пунктом 12 «Информационной карты» Документации установлено, что привлечение субпоставщиков не допускается.

Вместе с тем, установление запрета на привлечение субподрядных организации, ограничивает количество участников закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования к участникам Запроса предложений противоречит подпункту 3 статьи 2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с пунктом 16 «Информационной карты» участникам закупки в составе заявки необходимо представить копии сертификатов качества на поставляемую продукцию, соответствия на топливозаправщик.

Вместе с тем, наличие указанных выше сертификатов необходимо при исполнении обязательств в рамках заключенного по результатам Запроса предложений договора.

Установление Заказчиком в составе Документации вышеуказанного требования к участникам Запроса предложений противоречит подпункту 3 статьи 2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Положения о закупке срок заключения договора по результатам закупки указывается в Документации, но не более 5 рабочих дней.

Согласно пункту 17 «Информационной карты» Документации срок заключения договора по итогам закупки в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня подписания протокола о выборе победителя закупки.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, пояснениям представителей

Заказчика дата подведения итогов Конкурса 06.09.2016.

Дата заключения договора по итогам проведения Конкурса 15.09.2016.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что исключение, сокращение или установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

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 «ТЗК Туполев Сервис» от б/д б/н, направленную письмом Московского областного УФАС России от 22.09.2016 № 07/ДЮ/15237, на действия (бездействие) заказчика АО «212 авиационный ремонтный завод» при проведении открытого одноэтапного запроса предложений на право заключения договора на поставку авиационного топлива ТС-1 (извещение № 31604020042) необоснованной.

2. Признать АО «212 авиационный ремонтный завод» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10, часть 12 статьи 4, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.10.2016 № 223ФЗ-557/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 5, 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.