

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-73/17

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «НПК Эллирон» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки 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»

26.01.2017

Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ЗАО «НПК Эллирон» от 18.01.2017 № 4177 (вх. 8502/17 от 20.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ЗАО «Русатом Сервис», организатора АО «Атомкомплект» при проведении открыто запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для модернизации турбин К-220-44-1№ 2 Армянской АЭС (извещение № 31604181075), 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 ЗАО «НПК Эллирон» (далее - Заявитель) от 18.01.2017 № 4177 (вх. 8502/17 от 20.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ЗАО «Русатом Сервис», организатора АО «Атомкомплект» (далее — Заказчик, Организатор) при проведении открыто запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для модернизации турбин К-220-44-1№ 2 Армянской АЭС (извещение № 31604181075) (далее — Запрос предложения, Жалоба).

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 Единым



отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

06.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений — 10.11.2016 в 12:00;

дата и время рассмотрения заявок - 09.12.2016 в 12:00;

дата и время подведения итогов – 16.01.2017 в 23:59.

Начальная максимальная цена: 39 982 803 долларов США 20 центов, включая НДС РФ (18%) .

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

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложении Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком неправомерно перенесены сроки оценочной стадии закупки, а также Заказчиком неправомерно отказался от проведения закупочной процедуры;

2. Заказчиком в ЕИС не размещен запрос на разъяснение положений Документации направленный Заявителем, а также ответ на такой запрос.

Представители Заказчика, Организатора с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложении Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

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

1. В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках в Извещении должны быть указаны, в том числе сведения о дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе информацию о дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Согласно Извещению о продлении сроков размещенных в ЕИС, Заказчиком продлевались сроки оценочной стадии рассмотрения заявок участников и подведения итогов закупки 4 раза:

- извещением от 30.11.2016 сроки рассмотрения продлены до 19.12.2016;
- извещением от 21.12.2016 сроки рассмотрения продлены до 23.12.2016;
- извещением от 23.12.2016 сроки рассмотрения продлены до 30.12.2016;
- извещением от 29.12.2016 сроки рассмотрения продлены до 16.01.2016.

Согласно пункту 11.1 раздела 1 приложения № 12 Положения о закупке предусмотрено, что оценочная стадия должна быть завершена в течение 10 дней после подписания протокола по рассмотрению заявок на отборочной стадии или иного указанного в извещении о проведении закупки и документации срока.

В соответствии с пунктом 7.1. раздела 1 приложения № 12 Положения о закупке при проведении конкурса/ запроса предложений сроки проведения отборочной и (или) оценочной стадии, а также срок выбора победителя закупки продлеваются только по решению комиссии (с оформлением соответствующего протокола) или ее председателя (с оформлением документа о его единоличном решении), но в любом случае до истечения срока действия заявок на участие в закупке. Извещение о продлении сроков размещается на официальном сайте и ЭТП не позднее 1 (одного) рабочего дня, следующего после дня оформления данного решения, но не позднее первоначально установленного в извещении о проведении закупки и документации срока окончания соответствующей стадии рассмотрения заявок.

Пунктом 5.1. Части 2 Тома 1 Документации установлено требование, что заявка на участие в Запросе предложений должна быть действительна не менее 60 календарных дней со дня окончания срока подачи заявок.

Согласно Извещению срок окончанию подачи заявок 10.11.2016 в 12:00.

Заказчик имеет право продлить срок проведения оценочной стадии закупки до 10.01.2017.

Вместе с тем, Заказчиком в нарушение требования предусмотренных Законом о закупке, Положением о закупке продлен срок оценочной стадии до 16.01.2017, что превышает допустимый срок на 6 календарных дней.

Кроме того, извещение от 18.01.2017 Заказчик, Организатор отказались от проведения закупки.

При этом, оценочная стадия Заказчиком в срок предусмотренный Извещением (16.01.2017) не проведена.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора представили материалы и пояснили, что закупка отменена в связи с потребностью в изменении технических характеристик закупаемого товара.

Таким образом, Заказчиком не соблюдены сроки продления оценочной стадии и подведения итогов, а также приостановления закупочной процедуры, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1 Положения о закупке и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в ЕИС не размещен запрос на разъяснения положений Документации направленный Заявителем, а также ответ на такой запрос.

В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Пунктом 18 Извещения установлены формы, порядок, в том числе дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации: дата начала срока предоставления разъяснений положений документации по запросу предложений: «06» октября 2016 года, дата окончания срока предоставления разъяснений не позднее 12-00 (время московское) «12» октября 2016 года: не позднее 12-00 (время московское) «13» октября 2016 года.

Согласно пункту 2 Части 2 Тома 1 Документации при поступлении запроса в срок, Организатор размещает на официальном сайте и на ЭТП соответствующий ответ с указанием предмета запроса, без ссылки на участника, от которого поступил запрос.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что от Заявителя поступал запрос, при этом такой запрос на разъяснение положений Документации не размещен в ЕИС, а равно и ответ на указанный запрос.

Таким образом, в положении Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

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.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 1 Положения о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 12.1.1 Положения о закупке установлено, что перед проведением любой закупки Заказчик обязан установить, в том числе требования к участникам закупки, а также их субподрядчикам (поставщикам, соисполнителям) при необходимости.

Согласно абзацу «б» подпункта 8.3 пункта 9 Части 2 Тома 1 Документации комиссия Заказчик принимает решение отказать заявке участника в допуске в случае несоответствия участника Запроса предложению требованиям Документации.

3. 1 В соответствии с пунктом 1.8 Части 1 Тома 1 Документации Заказчиком установлены требования, документы подтверждающие соответствии установленным требованиям, в том числе отсутствие за последние 2 года в отношении участника Запроса предложений следующих, подтвержденных документально, установленных фактов и случаев в рамках закупок, проводимых Госкорпорацией «Росатом» и ее организациями в соответствии со Стандартом: случаев уклонения от заключения договора по результатам закупок, в которых участник признан победителем закупки или с ним было принято решение о заключении договора, как с единственным участником закупки (прямой письменный отказ от подписания договора; не подписание проекта договора в предусмотренный для этого в документации срок; предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора в противоречие ранее установленным в документации и (или) в заявке такого участника, а также достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям; непредставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией и обязательствами, отраженными в заявке данного участника; отказ иностранного

участника, от подписания договора на условиях, предложенных в ходе проведения закупки и указанных на ЭТП таким участником), случаев непредставления обеспечения договора, если договором, заключенным по результатам закупки было предусмотрено его предоставление после заключения договора, установленных правоохранительными органами фактов предоставления недостоверных сведений, существенных для принятия закупочной комиссией решения о допуске участника к участию в закупке и (или) оценки его заявки, указанных участником закупки в своей заявке, приведших к уголовному наказанию виновных лиц, случаев расторжения договора по решению суда или по соглашению сторон в связи с существенным нарушением поставщиком условий договора.

Вместе с тем, указанное требование не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющие в наличии данные факты и случаи в рамках закупок с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД», ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), могут быть допущены к участию в закупке, в то время как участник имеющий данные факты и случаи в рамках закупок с Заказчиком, подлежат отклонению.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам закупки ограничивает круг участников Запроса предложению, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

3.2 Пунктом 2.1 Части 1 Тома 1 Документации установлено требование к участнику закупки о наличие опыта поставок (учитывается только опыт участника; опыт иных лиц, привлекаемых участником для исполнения договора, не учитывается): участник должен иметь в рамках заключенных договоров завершённые в 2013-2016 гг. поставки товаров на общую сумму не менее 13 553 000, 00 долларов США без учета НДС Российской Федерации и НДС других стран, плательщиком которых является иностранный участник. Соответствию указанному требованию подтверждается справкой об опыте выполнения договоров (подраздел 5.1, [Форма 3](#)) с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета: документов, подтверждающих состав поставок, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора документов, подтверждающих исполнение поставок, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора.

Вместе с тем, установление указанного требования к участникам на момент подачи заявки ограничивает количество участников закупки, поскольку ограничивает возможность участия в закупке организаций, не являющихся изготовителями и не обладающих на момент подачи заявки правом поставки товара, подтвержденным изготовителем, но имеющих возможность представить

указанные документы при заключении и исполнении договора.

Кроме того, содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный таким договором срок Заказчику.

Учитывая изложенное требование о наличии у участника закупки опыта поставки товара, является неправомерным.

3.3 Пунктом 7 Части 2 Тома 1 Документации установлено, что при наличии сомнений в достоверности копии документа Организатор вправе запросить нотариально заверенную копию документа, предоставленного в копии. В случае, если участник Запроса предложений в установленный в запросе разумный срок не предоставил нотариально заверенной копии документа, копия документа не рассматривается и документ считается не предоставленным. В ходе рассмотрения заявок на отборочной стадии в случаях, указанных ниже, закупочная комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения на оценочной стадии), на основании которого Организатор направляет уточняющие запросы: при отсутствии, представлении не в полном объеме или в нечитаемом виде в составе заявки на участие в запросе предложений следующих документов (если требование о предоставлении соответствующего документа предусмотрено документацией по запросу предложений): документы, подтверждающие полномочия лица на подписание заявки от имени участника запроса предложений, учредительные документы, разрешающие документы (лицензии, допуски, членство в саморегулируемых организациях и т.д.), документы, подтверждающие обладание участником запроса предложений необходимыми для исполнения договора финансовыми ресурсами, документы от изготовителя товара, подтверждающие согласие изготовителя на предложение в рамках запроса предложений его товара участником, документы, подтверждающие квалификацию участника запроса предложений, привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей, указанную участником запроса предложений в своей заявке, сведения, подтверждаемые участником запроса предложений декларативно по форме в соответствии с требованиями документации по запросу предложений.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1 Положения о закупке и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации

содержат критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное требование предусмотрено абзацем «и» пункта 19.3.3.2 Положения о закупке.

Разделом 4 Части 1 Тома 1 Документации установлены критерии оценки заявок участников закупки, а именно: цена договора (значимость – 95%); квалификация участника (значимость – 5%), в том числе опыт участника (значимость подкритерия – 100%).

Оценка по подкритерию «опыт» рассчитывается в два шага:

– учитывается соответствующий опыт участника, подтвержденный копиями документов, подтверждающих состав работ и(или) услуг, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, документов, подтверждающих исполнение работ и(или) услуг, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора;

– при оценке общее количество начисленных в соответствии с вышеуказанным порядком баллов за наличие опыта уменьшается, в зависимости от общей суммы санкций по всем судебным решениям, в том числе мировым соглашениям, опубликованным в течение двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении запроса предложений на официальном сайте, вынесенным не в пользу участника запроса предложений, выступавшего в качестве ответчика, которыми установлены обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения участником запроса предложений обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), возникших из договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией товаров, выполнением работ, оказанием услуг, заключенных с Госкорпорацией «Росатом» или ее организациями (предприятиями атомной отрасли). Под суммой санкций понимается совокупность взысканных, либо подлежащих взысканию, с участника запроса предложений денежных средств по судебным решениям, в том числе мировым соглашениям (задолженность, неустойки, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате госпошлин). При расчете суммы санкций по судебным решениям учитываются опубликованные решения вышестоящих инстанций.

Вместе с тем, указанный порядок оценки не может быть применен в равной степени к участникам закупки, поскольку участники закупки, имеющие в наличии данные факты и случаи в рамках закупок с иными хозяйствующими субъектами (например ОАО «РЖД», ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), могут получить по указанному критерию максимальное количество баллов, в то время как у участник имеющего данные факты и случаи в рамках закупок с Заказчиком, будут уменьшены баллы за наличие санкции.

Таким образом, установление указанного требования в качестве оценки к участникам закупки ограничивает возможность участников Запроса предложения в получении максимального количества баллов.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что довод Заявителя о том, что в Документации установлен ненадлежащий порядок и критерии оценки нашел свое подтверждение, что нарушает пункты 12, 13 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.

Вместе с тем представителями Заказчика, Организатора представлены на заседание Комиссии ФАС России материалы, в том числе надлежащим образом заверенные сведения об изменении характеристик закупаемого товара, на основании чего Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки, в связи с чем принято решение предписание не выдавать.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «НПК Эллирон» от 18.01.2017 № 4177 (вх. 8502/17 от 20.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ЗАО «Русатом Сервис», организатора АО «Атомкомплект» при проведении открыто запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для модернизации турбин К-220-44-1№ 2 Армянской АЭС (извещение № 31604181075) обоснованной.

2. Признать заказчика ЗАО «Русатом Сервис», организатора АО «Атомкомплект» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 10, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Не выдавать обязательное к исполнению Предписание, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.01.2017 № 223ФЗ-73/17 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.

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