

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-117/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «МастерС» 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»

13.02.2017

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «МастерС»: <...> – доверенность от 10.02.2017 № б/н, <...> – доверенность от 10.02.2017 № б/н,

ФГУП «Почта России»: <...> – доверенность от 04.10.2017 № 1663/ЮД,

рассмотрев жалобу ООО «МастерС» от 07.02.2017 № 8 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок ФГУП «Почта России» (филиалам, АУП ФГУП «Почта России») моторного топлива на точках обслуживания (далее - ТО) с использованием карт и талонов (извещение № 31604532305), 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 «МастерС» (далее — Заявитель) от 07.02.2017 № 8 (вх. от 07.02.2017 № 18288/17) на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок ФГУП «Почта России» (филиалам, АУП ФГУП «Почта России») моторного топлива на точках обслуживания (далее - ТО) с использованием карт и талонов (извещение № 31604532305) (далее – Конкурс, 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 Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России», утвержденным приказом ФГУП «Почта России» от 21 августа 2015 г. № 404-п (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.

20.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком неправомерно выбран способ закупки.
2. Документация содержит противоречие в отношении указания участниками закупки места оказания услуг.
3. Заказчик не разместил в установленном порядке Извещение и Документацию.
4. По мнению Заявителя, изменения, внесенные Заказчиком в Документацию, подписаны не уполномоченным лицом, а также во внесенных изменениях отсутствует дата подписания изменений в Документацию.
5. По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно 24.01.2017 внесены изменения в положения Документации, поскольку с 01.01.2017 года в Законе о закупках установлен ограниченный перечень случаев, в которых Заказчик имеет право проводить Конкурс по положению Закона о закупках.
6. Заказчиком в нарушение Положения о закупке размещен запрос положений Документации, содержащий информацию о лице подавшим запрос.

7. Заказчиком неправомерно внесены изменения в Документацию, в части исключения требования о наличии опыта исполнения двух договоров на поставку одноименных товаров или оказание процессинговых услуг (ОКДП 2320230, 2320210, 6420019, 5110202), стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно выбран способ закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

По мнению Заявителя, Заказчиком выбран способ проведения закупки в нарушение законодательства о закупках, Положения о закупке, поскольку Приложение № 1 Положения о закупке содержит перечень товаров, (работ, услуг), закупка которых путем проведения Конкурса не допускается, в том числе нефтепродуктов. Кроме того, вес критерия порядка оценки «Цена договора» составляет 99 %», а критерий «качество услуг» 1%, что свидетельствует о намерениях Заказчика провести аукцион под видом Конкурса.

Согласно Извещению и Документации предметом Конкурса является оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок ФГУП «Почта России» (филиалам, АУП ФГУП «Почта России») моторного топлива на точках обслуживания с использованием карт и талонов.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Пунктом 7.5 Положения о закупке установлено, что решение о способе закупки принимается Заказчиком в соответствии с Положением о закупке. Процедура закупки проводится в соответствии с Положением о закупке и приложениями к нему в редакции на дату размещения в единой информационной системе извещения о закупке.

Согласно пункту 7.6 Положения о закупке, Заказчик вправе обратиться в Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации за установлением особого порядка проведения закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика предоставил Протокол заседания комиссии по координации и контролю деятельности подведомственных Министерству связи и массовых коммуникаций Российской Федерации организаций от 09.02.2016 № 12, согласно которому закупка осуществляется в соответствии с решением комиссии по координации и контролю деятельности подведомственных Министерству связи и массовых коммуникаций Российской Федерации организаций путем проведения открытого конкурса.

Кроме того, 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.

Пунктом 18.7.2 Положения о закупке установлено, что оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе осуществляются Комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены Документацией. Совокупная значимость таких критериев должна составлять сто процентов.

Приложением № 2 к Положению о закупке установлены правила оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить договор на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Заказчика.

Приложением № 1 к Информационной карте Документации установлены критерии оценки заявок на участие в Конкурсе, величины значимости и порядок оценки, а именно:

- «цена договора за единицу услуги» (вес критерия 99%);
- «качество услуг и (или) квалификация участника конкурса при закупке услуг» (вес критерия 1%).

Вместе с тем, пунктом 18.7.4 Положения о закупке установлено, что Комиссия при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе в соответствии с критерием, предусмотренным пунктом 18.7.3.4 Положения о закупке, вправе оценивать деловую репутацию участника конкурса, наличие у участника конкурса опыта выполнения работ, оказания услуг, наличие у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора, в том числе квалификацию работников участника конкурса, в случае, если это установлено содержащимся в Документации порядком оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе. При этом значимость указанного критерия не может составлять более десяти процентов, за исключением случая, предусмотренного пунктом 18.7.5 Положения о закупке.

Таким образом, критерии оценки установленные в Документации, не

противоречат требованиям Положения о закупке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части выбора способа осуществления закупки на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок ФГУП «Почта России» (филиалам, АУП ФГУП «Почта России») моторного топлива на точках обслуживания с использованием карт и талонов не противоречат требованиям части 3 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, довод о том, что Заказчик неправомерно выбрал способ закупки, не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Заявителя, Документация содержит противоречие в отношении указания участниками закупки места оказания услуг.

По мнению Заявителя, участник Конкурса в составе заявки имеет право заявлять свое место оказания услуг, а не максимальное количество регионов установленных в Приложении № 11 к проекту Договора Документации.

В документации о закупке должны быть указаны, определенные положением о закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Пунктом 3 Технической части Документации установлено, что оказание услуг на ТО, расположенных на территории РФ по адресам, указанным в Приложении № 2 к технической части Документации, либо на альтернативных ТО, расположенных на удалении не более 5 км от ТО указанных в Приложении № 2 к технической части Документации, которые участник закупки подтверждает своим согласием, в субъектах Российской Федерации обеспеченных возможностью предоставления услуги (допускается размещение альтернативных ТО на удалении от 5 до 10 км, при этом количество таких ТО не должно превышать 10% от общего количества ТО указанных в Приложении № 2 к технической части конкурсной документации). Расстояние до мест расположения альтернативных ТО рассчитывается по дорогам общего пользования.

Приложением № 11 к проекту Договора Документации установлен график подключения ТО, которые предполагает оказание услуг во всех субъектах Российской Федерации, за исключением субъектов Российской Федерации, расположенных в Крымском федеральном округе.

При этом, Заявителю Заказчиком 03.02.2017 даны разъяснения в срок, установленный Положением о закупке, в которых указано, что график подключения ТО предусматривает подключения ТО во всех субъектах Российской Федерации за исключением Республики Крым и г. Севастополь.

Таким образом, довод Заявителя в части противоречия в отношении указания участниками закупки места оказания услуг, не нашел своего

подтверждения.

3. По мнению Заявителя, Заказчик разместил Извещение и Документацию в ЕИС 24.01.2017, поскольку с 20.12.2016 по 24.01.2017 информация в ЕИС о закупке отсутствовала.

Вместе с тем, согласно информации, размещенной в ЕИС, Извещение и Документация размещены Заказчиком 20.12.2016.

Таким образом довод Заявителя о том, что Заказчик не разместил в установленном порядке Извещение и Документацию в ЕИС, не нашел подтверждения.

4. По мнению Заявителя, изменения, внесенные Заказчиком в Документацию, подписаны не уполномоченным лицом, полномочия которого Положением о закупке не предусмотрены, а также во внесенных изменениях отсутствует дата подписания изменений в Документацию.

Согласно части 11 статьи 4 Изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Пунктом 14.1 Положения о закупке установлено, что Документация разрабатывается Заказчиком и утверждается должностным лицом Заказчика.

Согласно информации размещенной в ЕИС 24.01.2017 Заказчиком внесены изменения в Документацию, утвержденные Заместителем председателя закупочной комиссии <...>. При этом из сведений, представленных на заседании Комиссии ФАС России представителем Заказчика следует, что <...> является должностным лицом Заказчика.

Вместе с тем, требованиями законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлено, что Заказчик обязан указать дату подписания изменений в Документацию.

Таким образом, довод Заявителя о том, что изменения, внесенные Заказчиком в Документацию, подписаны не уполномоченным лицом, а также, что во внесенных изменениях отсутствует дата подписания изменений в Документацию, не нашел подтверждения.

5. По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно 24.01.2017 внесены изменения в положения Документации, поскольку с 01.01.2017 года в Законе о закупках установлен ограниченный перечень случаев, в которых Заказчик имеет право проводить Конкурс по положению Закона о закупках.

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, в том числе, государственными унитарными предприятиями.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 321-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц» с 01.01.2017 государственные унитарные предприятия при осуществлении закупочной деятельности должны руководствоваться положениями Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, согласно информации опубликованной в ЕИС закупка размещена 20.12.2016, то есть до внесения изменений в Закон о закупках.

Учитывая изложенное, Заказчик при проведении Конкурса руководствовался положениями Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

6. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в нарушение Положения о закупке размещен запрос положений Документации, содержащий информацию о лице подавшим запрос.

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 частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 18.3.3 Положения о закупке установлено, что «любой участник закупки вправе направить в письменной форме Заказчику запрос о разъяснении положений конкурсной документации. Заказчик в срок, предусмотренный пунктом 4.2.3, размещает разъяснение положений конкурсной документации в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания лица, от которого поступил запрос. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть».

Согласно информации, размещенной в ЕИС, 02.02.2017 Заявитель в адрес Заказчика направил запрос на разъяснение положений Документации на официальном бланке с указанием наименования и реквизитов организации в соответствии с требованиями Документации.

Вместе с тем, согласно информации, размещенной в ЕИС, Заказчик 07.02.2016 разместил вышеуказанный запрос с указанием лица, подавшего запрос на разъяснение положений Документации.

Таким образом, Заказчик в нарушение пункта 18.3.3 Положения о закупке разместил в ЕИС разъяснения положений Документации, что противоречит пункту 18.3.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России не представлены сведения, подтверждающих, что указанное нарушение повлияло или могло повлиять на результаты закупки.

7. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно внесены изменения в Документацию, в части исключения требования о наличии опыта исполнения двух договоров на поставку одноименных товаров или оказание процессинговых услуг (ОКДП 2320230, 2320210, 6420019, 5110202), стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора. При этом, по мнению Заявителя, исключение из Документации указанного требования свидетельствует о том, что Заказчик осуществляет закупку под конкретного поставщика.

В документации о закупке должны быть указаны, определенные положением о закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Согласно информации, размещенной в ЕИС, 24.01.2017 Заказчиком внесены изменения в положения Документации, а именно исключено требование о наличии опыта исполнения двух договоров на поставку одноименных товаров или оказание процессинговых услуг (ОКДП 2320230, 2320210, 6420019, 5110202), стоимость каждого из которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены договора.

Вместе с тем, на заседание Комиссии ФАС России Заявителем не представлены документы и сведения, подтверждающие, что исключения из Документации вышеуказанного требования, приведет к нарушению Закона о закупках, Положения о закупках, а также влечет за собой ограничение количества участников закупки.

Кроме того, доказательств, подтверждающих невозможность оказания указанных в закупке услуг без опыта исполнения двух договоров на поставку одноименных товаров или оказание процессинговых услуг, Заявителем на

заседании Комиссии ФАС России не представлено.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «МастерС» от 07.02.2017 № 8 на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок ФГУП «Почта России» (филиалам, АУП ФГУП «Почта России») моторного топлива на точках обслуживания (далее - ТО) с использованием карт и талонов (извещение № 31604532305) обоснованной в части неправомерного размещения в ЕИС запроса с указанием лица, подавшего запрос на разъяснения положений Документации.

2. Признать ФГУП «Почта России» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки.

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