

Тема: Жалоба на действия Закупочной комиссии при проведении запроса предложений по Положению о закупке товаров, работ, услуг ООО «Балтийский завод – Судостроение»

В Управление Федеральной антимонопольной службы

по г. Санкт-Петербург

Исх. № 950/17 от 24.07.2017

ЖАЛОБА

Настоящая Жалоба направлена на основании п.п. 1) п. 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» на действия Заказчика при проведении закупки, на которую распространяется Положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «Балтийский завод – Судостроение» (далее – Положение о закупке), разработанного и введенного в действие на основании Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

1. Сведения о Заказчике:

Наименование: ООО «Балтийский завод – Судостроение»
Место нахождения: 199106, г. Санкт-Петербург, Косая линия, дом 16, корпус 1 лит. Б
Почтовый адрес: 199106, г. Санкт-Петербург, Косая линия, дом 16, корпус 1 лит. Б
Тел.: +7 (812) 3249718
Эл. почта: E_Kazachok@bz.ru

2. Сведения о Заявителе:

Наименование: АО «ОКАН»
Место нахождения: 190005, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, дом 118А, литер Х, пом. 3Н/12
Почтовый адрес: 196084, г. Санкт-Петербург, ул. Воздухоплавательная, д. 19, корп. А.
Тел./Факс: 8(812)403-10-00
Эл. почта: info@okan.su, astashkina@okan.su,

3. Сведения о Закупке:

Адрес закупки в ЕИС:
<http://zakupki.gov.ru/epz/order/quicksearch/search.html?searchString=31705186000>
Адрес закупки на ЭТП: <https://www.fabrikant.ru/trades/osk/ProposalRequest/?action=view&id=23585>
Предмет: право заключения договора на поставку арматуры регулирующей давление пара в деаэраторе для системы отбора пара от ГТГ для заказов 05706, 05707, 05708 (ИТТ №22220/43-230.ИТТ рев.3)
Начальная (максимальная) цена: 153 408 000,00 рублей
Текущая стадия: заочная переторжка

Согласно Протоколу оценки и сопоставления заявок № 470/1/1 от 20.07.2017 до оценки и сопоставления заявок были допущены: АО "Завод "Знамя труда", АО "Мирный атом", ЗАО "НПК Эллитрон", ООО "Мезон ФТ Рус" и ЗАО "ОДЖИ ИНЖИНИРИНГ". Заявка АО «ОКАН» отклонена на основании п. 2.1.4 Закупочной документации за непредставление обязательных документов, указанных в п. 14.1.5 Приложения №1 «Информационная карта».

4. Обжалуемые действия:

Суть Жалобы:

Закупочная комиссия нарушила Порядок проведения процедуры закупки, неправомерно отклонив заявку АО «ОКАН», и неправомерно допустив других участников до участия в запросе предложений.

Доводы

4.1. Заказчик в закупочной документации установил неисполнимое требование о предъявлении обязательного документа в составе заявки (Справки из ФНС), после чего по причине неисполнения данного требования отклонил заявку АО «ОКАН».

Пунктом 14.1.5 Приложения №1 «Информационная карта» к закупочной документации установлено обязательное требование о предоставлении потенциальным участником Справки из ИФНС об отсутствии задолженности по налогам, выданной не ранее, чем за 30 календарных дней до дня размещения извещения о проведении процедуры закупки, с печатью и подписью налогового органа (допускается предоставление в виде электронного документа в формате PDF, содержащем усиленную квалифицированную электронную подпись и ее визуализацию). Согласно разъяснениям, указанным в Письме ФНС России от 16.06.2016 N ГД-4-8/10746 «О получении справки об отсутствии задолженности по налогам», срок получения данной Справки составляет 10 рабочих дней со дня поступления в инспекцию ФНС России соответствующего письменного запроса.

Поскольку Извещение о проведении Закупки было опубликовано 02.06.2017 г., а срок окончания приема заявок на участие в Закупке установлен 16.06.2017 г., общий срок для подачи заявок составлял 14 календарных дней или 9 рабочих дней (день окончания срока подачи заявок являлся 10 рабочим днем с даты публикации извещения о проведении закупки). Таким образом, с учетом того, что срок подачи заявок на участие в Закупке превышал официально установленный ФНС России срок получения требуемого документа, условие о предоставлении Справки являлось неисполнимым, поэтому АО «ОКАН» была предоставлена имеющаяся на момент приема заявок Справка №7596 по состоянию на 23.03.2017 г.

Установление в закупочной документации неисполнимого требования является нарушением принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок, установленных пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. К аналогичному выводу пришло Московское УФАС России в Решении по делу №1-00-2539/77-16 от 29.12.2016 г.

Исходя из вышеизложенного, Закупочная комиссия, отклоняя заявку АО «ОКАН» на основании п. 2.1.1 Закупочной документации за непредставление Справки из ИФНС об отсутствии задолженности по налогам, допустила нарушение п. 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

4.2. Заказчик неправомерно допустил к участию в запросе предложений участников, в заявках которых содержались НМЦ за единицу продукции, превышающие НМЦ за единицу продукции в закупочной документации.

В соответствии с п. 8.2.1 Положения о закупке критериями для оценки заявок на участие в конкурсе и запросе предложений могут быть цена договора и цена единицы продукции. Согласно п. 2.1.6 Закупочной документации при рассмотрении заявок на участие в запросе предложений

Закупочная комиссия вправе не допустить Участника к участию в запросе предложений в случае если предложенная в заявке цена товаров, работ, услуг превышает начальную (максимальную) цену, указанную в Извещении и Закупочной документации. Техническое задание в составе закупочной документации содержит НМЦ за единицу продукции, а Информационная карта содержит общее НМЦ закупки. Таким образом, при оценке поданных заявок Закупочная комиссия должна руководствоваться обоими указанными показателями.

Технико-коммерческие предложения допущенных до оценочной стадии участников содержат наименования Оборудования, НМЦ за единицу которого превышают цены, установленные в Техническом задании Заказчика, являющемся Приложением №2 к Закупочной документации. Тем не менее, несмотря на наличие данных несоответствий, данные участники были допущены Закупочной комиссией до процедуры оценки и сопоставления заявок.

Таким образом, допуская к участию в запросе предложений участников, технико-коммерческое предложение которых содержат НМЦ за единицу продукции, превышающие цены, установленные в Техническом задании Заказчика, Закупочная комиссия нарушила законные интересы других участников закупки в части отступления от Положения о закупке и Закупочной документации.

4.3. В ходе проведения закупки Заказчик предоставил преимущество некоторым участникам, путем направления им уточняющих запросов.

В соответствии с пунктом 2.2. закупочной документации в ходе рассмотрения заявок Организатор закупки вправе направить запросы Участникам процедуры закупки. При этом, согласно пункта 6.4.3. Порядка проведения запроса предложения, утвержденного решением единственного участника ООО «Балтийский завод-Судостроение» №1/2016 от 18.02.2016 г., Организатором закупки не должны создаваться преимущественные условия участнику или нескольким участникам процедуры закупки.

В ходе проведения запроса предложения Организатор направил участникам уточняющие запросы, предполагающие предоставление недостающих в составе заявки документов или разъяснений относительно имеющихся разночтений в составе заявки, однако не направил такой уточняющий запрос в адрес АО «ОКАН». При этом, в виду того, что участником АО "ОКАН" в составе заявки не был представлен документ, предусмотренный пунктом 14.1.5. Информационной карты процедуры закупки, а именно Справка из ИФНС «О состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням и штрафам...», выданная не ранее, чем за 30 календарных дней до дня размещения извещения о проведении процедуры закупки, Организатор закупки вправе направить участнику уточняющий запрос с предложением представить отсутствующий документ. Данный факт свидетельствует либо о том, что заявка АО «ОКАН» полностью соответствует требованиям закупочной документации, либо о намеренном не направлении уточняющего запроса одному из участников, несмотря на имеющиеся на то основания.

Более того, пунктами 6.4.3.1 - 6.4.3.3. Порядка проведения запроса предложений предусмотрен закрытый перечень оснований для направления уточняющих запросов участникам. Направленные Организатором уточняющие запросы в адрес участников, допущенных до участия в запросе предложения, могут не входить в указанный перечень, соответственно являются неправомерными.

Таким образом, Организатор при направлении уточняющего запроса только части участников предоставил преимущество таким участникам над теми участниками, кому запрос направлен не был, так как предоставил возможность уточнения разночтений или направления недостающих документов в составе заявки, отсутствие которых может служить основанием для отклонения таких участников. АО «ОКАН» утверждает, что такие действия Организатора являются дискриминацией и необоснованным ограничением конкуренции по отношению к нашей организации, что нарушает п. 2 ст.3 Закона о закупках.

4.4. Заказчик манипулирует своим правом отмены закупки, так как не несет негативных последствий ее отмены.

Обращаем внимание, что Заказчик проводит настоящую процедуру закупки в третий раз. Первая процедура (извещение № 31704792484) <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31704792484> была завершена Заказчиком в связи с отсутствием поданных заявок, притом, что заявки не принимались в срок, указанный в извещении в связи с приостановкой заказчиком процедуры закупки.

Вторая процедура (извещение № 31704940349) <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31704940349> была завершена Заказчиком извещением об отказе проведения закупки.

АО «ОКАН» убежден, что в результате настоящего обжалования, Заказчик воспользуется предусмотренным Информационной картой правом на отказ от проведения процедуры закупки или от заключения договора по итогам проведенной закупки.

Пунктом 26 Информационной карты в составе закупочной документации предусмотрена возможность отказа от проведения закупки на любом этапе, не неся никакой ответственности перед Участниками процедуры закупки или третьими лицами, которым такое действие может принести убытки, а также возможность отказа от заключения договора без объяснения причин. При этом отсутствие в Положении о закупке и закупочной документации исчерпывающего перечня случаев, при которых заказчик вправе отказаться от проведения конкурентной процедуры, а также завершить конкурентную процедуру в любое время (в том числе после процедуры вскрытия конвертов и ознакомления с содержанием заявок претендентов) без объяснения причин, а также без определения условий такого отказа, не соответствует принципам Закона о закупках, установленным в части 1 статьи 3 данного закона, поскольку такой отказ при отсутствии мотивированных оснований носит субъективный дискриминационный характер и может привести к злоупотреблениям со стороны организатора закупки. (указанная позиция закреплена Решением Ярославского УФАС России по делу № 06-03/26-15 от 30.11.2015)

При этом, несмотря на то, что закупка проводится в форме запроса предложений, на нее распространяется действие гражданского законодательства РФ, ограничивающее отказ от заключения договора. Так, из позиции, закрепленной в практике ФАС и судебной практике, однозначно следует, что в случае если в закупочной документации содержатся сведения, закрепленные в части 2 статьи 448 ГК РФ, то есть Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам (сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене), то под названием «открытый запрос предложений» проводится конкурс, прямо поименованный в ч. 4 ст. 447 ГК РФ как одна из форм торгов, со всеми вытекающими правовыми последствиями. Следовательно, к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как общество именуется проводимую им процедуру. (Решение УФАС России по г. Москва №1-00-1072/77-15 от 08.07.2015, Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30.05.2016 по делу № А40-37003/2016)

Согласно ч. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. Вместе с тем, положения приведенной нормы права не могут быть истолкованы в качестве исключения «иных форм» из числа торгов. В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчика.

В соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями ст. ст. 447-448 названного кодекса не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем. Таким образом, возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры, поскольку исключений для таких форм отбора контрагента действующим ГК РФ не установлено.

На основании вышеизложенного и ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» просим Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Санкт-Петербургу:

1. Признать данную Жалобу АО «ОКАН» на изложенные в ней действия Закупочной комиссии обоснованной.
2. Предписать Закупочной комиссии допустить заявку АО «ОКАН» до участия в процедуре закупки.
3. Проверить правомерность принятых закупочной комиссией решений о допуске участников к участию в запросе предложений, на предмет наличия в таких заявках превышения НМЦ за единицу продукции по сравнению с НМЦ за единицу, указанных в закупочной документации. Предписать закупочной комиссии отклонить неправомерно допущенных участников.
4. Проверить правомерность принятых закупочной комиссией решений о направлении уточняющих запросов ряду участников и предписать закупочной комиссии не учитывать ответы на данные запросы в случае их неправомерности.
5. Предписать закупочной комиссии провести оценку и сопоставление заявок правомерно допущенных участников и заключить договор по итогам запроса предложений, не отменяя процедуру закупки.

Приложения:

- 1) Протокол оценки и сопоставления заявок № 470/1/1 от 20.07.2017
- 2) Письмо ФНС РФ от 16.06.2016 N ГД-4-8/10746 «О получении справки об отсутствии задолженности по налогам»
- 3) Решение Московского УФАС России по делу №1-00-2539/77-16 от 29.12.2016 г.
- 4) Решение УФАС России по г. Москва №1-00-1072/77-15 от 08.07.2015,
- 5) Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30.05.2016 по делу № А40-37003/2016
- 6) Решение Ярославского УФАС России по делу № 06-03/26-15 от 30.11.2015

С уважением,

Генеральный директор



Томшинский В.О.

Исполнитель: Яна Асташкина, тел. +7-981-103-01-86, e-mail: astashkina@okan.su