

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-988/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СССР» 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»

28.11.2017

Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «СССР» от 21.11.2017 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО СЗ «Северная верфь» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку кранов мостовых электрических грузоподъемностью 350 тонн и 20 тонн для ПАО СЗ «Северная верфь» (извещение № 31705717527) 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 «СССР» (далее — Заявитель) от 21.11.2017 б/н (от 21.11.2017 вх. № 177668/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО СЗ «Северная верфь» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку кранов мостовых электрических грузоподъемностью 350 тонн и 20 тонн для ПАО СЗ «Северная верфь» (извещение № 31705717527) (далее — Запрос предложений, 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 закупках товаров, работ, услуг ОАО СЗ «Северная верфь», утвержденным решением Совета директоров ОАО СЗ «Северная верфь» на основании протокола № СД-107/2016 от 27.04.2016 г. (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

08.11.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

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

1. Заказчиком в Документации неправомерно выбран способ проведения закупки;
2. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий оценки «Опыт участника»;
3. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены сведения о месте поставки оборудования по предмету Запроса предложений;
4. Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования к составу заявки иностранного участника Запроса предложений;
5. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики оборудования по предмету Запроса предложений;
6. Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены положения об ответственности сторон и положения о разрешении споров по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации

неправомерно выбран способ проведения закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 2.1.1 Положения о закупке.

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 3.5.4 Положения о закупках установлено, что выбор поставщика с помощью запроса предложений может осуществляться Заказчиком в случае если оценку поданных предложений участников закупки необходимо производить по нескольким критериям, а проведение конкурса признано нецелесообразным.

Кроме того, пунктом 3.3 Положения о закупках установлено, что преимущественными способами конкурентной закупки являются запрос предложений и запрос цен.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен критерий оценки «Опыт участника», поскольку Заказчиком неправомерно оценивается опыт поставок оборудования исключительно в адрес резидентов Российской Федерации.

Согласно пунктам 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 8.2.9.3 Положения о закупке установлено, что критерием оценки заявок на участие в конкурсе и запросе предложений может быть квалификация участника закупки, в том числе опыт и репутация участника процедуры закупки.

Пунктом 4.2.3.1 Документации установлено, что под критерием «Опыт участника» понимается суммарная стоимость успешного исполнения договоров на поставку резидентам РФ мостовых электрических кранов грузоподъемностью свыше 100 тонн, заключенных в период с 01.01.2014 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что указанный порядок и критерий оценки «Опыт участника» не противоречит требованиям Положения о закупке.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены сведения о месте поставки оборудования по предмету Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно пункту 4.1.9 информационной карты Документации место поставки оборудования является: «198096, Санкт-Петербург, ул. Корабельная, д.6, публичное акционерное общество Судостроительный завод «Северная верфь».

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлены требования к составу заявки иностранного участника Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документация о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 2.4.1.2 Документации установлен перечень сведений и документов, подтверждающих соответствие участника, а также лиц, выступающих на стороне участника закупки требованиям, установленным в Документации.

Согласно пункту 2.4.2 Документации установлено, что «Иностранные участники запроса предложений предоставляют надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), полученные не ранее чем за девять месяцев до дня размещения извещения о проведении запроса предложений».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что для участия в Запросе предложений иностранным участникам необходимо представить все имеющиеся документы и сведения в соответствии с пунктом 2.4.1.2 Документации, нотариально переведенные в соответствии с требованиями пункта 2.4.2, с учетом законодательства страны происхождения такого участника.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

5. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлены технические характеристики оборудования по предмету Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документация о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 2.2.3 Документации установлено, что технические требования к поставляемой продукции изложены в разделе «Техническое задание».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что требования к техническим характеристикам оборудования по предмету Запроса предложений установлены в соответствии с требованиями проектной документации. Также представитель Заказчика сообщил, что краны по предмету закупки являются негабаритными, при этом отсутствует регулирование ГОСТ кранов такого типа.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

6. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены положения об ответственности сторон и положения о разрешении споров по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, а также положения о разрешении споров в суде.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документация о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Пунктами 12.2, 12.3 проекта договора Документации установлена ответственность сторон в случае уклонения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору в соответствии с постановлением Правительства

Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее — Постановление № 1042).

Кроме того, разделом 15 проекта договора Документации установлено, что: «Стороны Договора договорились о соблюдении досудебного претензионного порядка урегулирования споров, возникающих по настоящему Договору. Претензии предъявляются в простой письменной форме. Срок рассмотрения претензий - 30 календарных дней с даты ее получения, за исключением срока, указанного в пункте 11.6 Договора. Неурегулированные разногласия подлежат окончательному разрешению в Арбитражном суде города Санкт-Петербурга и Ленинградской области».

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих о неправомерности установления в проекте договора Документации ответственности сторон в соответствии с требованиями Постановления № 1042 и положений о разрешении споров в суде.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

7. Согласно пунктам 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 4.2.4 Документации установлен порядок оценки заявок по критерию «Финансовые показатели деятельности участника», согласно которому, оценка по указанному критерию производится по следующим показателям:

- Обеспеченность основными средствами ($\Pi_{(oc)}$) – вес 50% (значимость 0,5);
- Выручка (В) – вес 50% (значимость 0,5).

В соответствии с пунктом 4.2.4.1 Документации оценка по показателю «Обеспеченности основными средствами» – осуществляется Заказчиком на основании данных бухгалтерского баланса за период с 01.01.2016 по 31.12.2016 года по следующей формуле:

$$K(oc) = \Pi(oc) * 0,5,$$

где:

K (oc) – рейтинг, присуждаемый i-й заявке по показателю «Выручка», в

баллах;

$P_{(oc)}$ – коэффициент обеспеченности,

$$P_{(oc)} = T/Y,$$

где:

$P_{(oc)}$ – коэффициент обеспеченности,

T – данные об основных средствах, раздел I «Внеоборотные активы» (стр. 1150 бухгалтерского баланса);

Y – итоговое значение по «Активу» баланса (стр. 1600 бухгалтерского баланса).

При этом Заказчиком установлен следующий порядок начисления баллов по показателю «Обеспеченности основными средствами»:

Распределение баллов по подкритерию «Обеспеченность основными средствами»	$P_{(oc)}$	$P_{(oc)}$	$P_{(oc)}$	$P_{(oc)}$
	0 - 0,1:	0,11 - 0,15:	0,16 - 0,30:	0,31 и выше:
	0 баллов	25 баллов	50 баллов	100 баллов

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в вышеуказанном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между предметом оценки по показателю «Обеспеченности основными средствами» и начисляемым количеством баллов по указанному показателю.

Кроме того, не представляется возможным установить объективность указанного порядка оценки заявок участников Запроса предложений, поскольку участникам Запроса предложений, обладающим коэффициентами обеспеченности, например, 0,16 и 0,29, будет присвоено одинаковое количество баллов, что не отражает объективные различия в квалификации участников закупки.

Также согласно пункту 4.2.4.2 Документации Заказчиком осуществляется оценка заявок участников Запроса предложений по показателю «выручка».

Вместе с тем, не представляется возможным определить влияние отсутствия или наличия в каком-либо объеме участником выручки и основных средств на качество исполнения договора в соответствии с предметом Запроса предложений.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, что не позволяет присвоить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников Запроса предложений. Указанные действия нарушают пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 «СССР» от 21.11.2017 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО СЗ «Северная верфь» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку кранов мостовых электрических грузоподъемностью 350 тонн и 20 тонн для ПАО СЗ «Северная верфь» (извещение № 31705717527) необоснованной.

2. Признать ПАО СЗ «Северная верфь» нарушившим пункты 12, 13 части 10 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 в соответствии с принятым решением от 28.11.2017 № 223ФЗ-988/17.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.11.2017 № 223ФЗ-988/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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