

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-111/18

по результатам рассмотрения жалобы АО «Даниели» 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»

16.02.2018

Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев жалобу АО «Даниели» от 08.02.2018 №2028/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «Газпромтрубинвест» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку комплектной технологической линии по изготовлению обсадных труб для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» (извещение № 31705551895), 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:

ФАС России поступила жалоба АО «Даниели» (далее - Заявитель) от 08.02.2018 №2028/07 (вх. 20024/18 от 08.02.2018) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Газпромтрубинвест» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку комплектной технологической линии по изготовлению обсадных труб для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» (извещение № 31705551895) (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 (далее — положение о закупке).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпромтрубинвест», утвержденным решением № 1 совета директоров ОАО «Газпромтрубинвест» от 24.01.2014(далее – Положение о закупке).

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.

В соответствии с извещением о проведении Запроса предложений, документацией о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация), протоколами, составленными при осуществлении закупки:

- 1) Извещение размещено в ЕИС – 22.09.2017 ;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Запрос предложений;
- 3) начальная (максимальная) цена контракта – 2 557 161 135, 73 рублей;
- 4) на участие в закупке подано 3 заявки, признаны соответствующими требованиям Документации 3 заявки.

Из Жалобы и пояснений Заявителя следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком не принято к рассмотрению новое коммерческое предложение Заявителя, в связи с нарушением сроков подведения итогов;

2. Заказчиком нарушена методика расчета при проведении оценки заявки Заявителя по критерию «Опыт участника».

В ходе заседания 15.02.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 16.02.2018.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно Жалобе Заявителя, Заказчиком не принято к рассмотрению новое коммерческое предложение Заявителя, в связи с нарушением сроков подведения итогов.

Пунктом 2.10.1 Документации установлено, что процедура уторговывания проводится по решению комиссии/организатора Запроса предложений в любой срок до конца дня, предшествующего дню подведения итогов Запроса предложений. В этом случае организатор направляет участникам приглашение к участию в уторговывании.

Согласно пункту 2.10.2 Документации организатор определяет дату и время окончания подачи новых коммерческих предложений. Срок предоставления новых коммерческих предложения будет указан в приглашении к уторговыванию цены заявки на участие в Запросе предложений.

В соответствии с пунктом 2.10.3 Документации изменение иных условий заявки, кроме изменения ее цены в меньшую сторону и прикрепление файла с новым коммерческим предложением не допускается.

Из пояснений представителей Заявителя следует, что Заказчиком 12.10.2017, участникам закупки направлены приглашения принять участие в уторговывании, в случае согласия, новые коммерческие предложения необходимо представить в адрес Заказчика до 16.10.2017 12:00.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя сообщили, что Заявителем было представлено новое коммерческое предложение после срока, указанного в приглашении.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя не представили доказательств, свидетельствующих, что Заказчиком не принято к рассмотрению новое коммерческое предложение.

Ссылка Заявителя на то, что Заказчиком нарушен порядок процедуры подведения итогов, не может быть принята Комиссией ФАС России по следующим основаниям

В соответствии с пунктом 2.11.9 Документации комиссия Заказчика на этапе подведения итогов, в том числе может принять решение о проведении

уторговывания цен заявок участников.

Пунктом 9.4.6 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик вправе до подведения итогов изменить дату подведения итогов Запроса предложений.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России объявлен перерыв до 16.02.2018, в целях представления Заявителем надлежащим образом заверенных документов, свидетельствующих об обоснованности заявленных доводов Жалобы, а также Заказчиком требуемых документов и сведений.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России 16.02.2018 не явился, надлежащим образом заверенных документов, подтверждающих доводы не представил.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушена методика расчета при проведении оценки заявки Заявителя по критерию «Опыт участника».

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

В соответствии с пунктом 2.9.10 Документации в рамках оценочной стадии комиссия оценивает и сопоставляет заявки и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с требованиями раздела 2 «Оценка и сопоставление заявок участников» Приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников», учитывая установленные в нем критерии, в том числе принадлежность участника/субпоставщика к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Из протокола № 1/0001/17/2.2/0064348/ГТрубиИнвест/ЗП/ГОС/Б/22.09.2017 заседания комиссии ПАО «Газпром» по подведению итогов Запроса предложений от 22.01.2018 (далее — Итоговый протокол) следует, что в соответствии с разделом 2 «Методика анализа и оценки заявок участников» Документации участникам по результатам оценки присвоены следующие места: первое место - SYTCO AG (61,36 баллов); второе место - Акционерное общество Danieli & C. Mecchaniche (Заявитель, 61,00 балл); третье место - SMS group GmbH (56,62 баллов). Лучшей определена заявка участника SYTCO AG (6900 Швейцария Lugano Via Calloni 5) с ценой 27 617 058,81 евро.

Вместе с тем, из Итогового протокола не представляется возможным установить порядок начисления участникам закупки баллов по каждому критерию предусмотренному разделом 2 «Методика анализа и оценки заявок участников» Документации.

Письмом ФАС России от 15.02.2018 № РП/10137/18, в адрес Заказчика, направлено уведомление о переносе рассмотрения Жалобы по существу на

16.02.2018 12:00, а также запрос о предоставлении на заседание Комиссии ФАС России письменных пояснений по доводам Жалобы, в том числе, детализированный расчет оценки заявок участников закупки по каждому из критериев, предусмотренных Документацией, надлежащим образом заверенные копии заявок участников.

Вместе с тем, Заказчик не обеспечил явку представителей 15.02.2018-16.02.2018, а также не направил в адрес ФАС России надлежащим образом заверенную Документацию, изменения, внесенные в Документацию, заявки на участие в закупке, протоколы составленные в ходе проведения закупки, в том числе письменные пояснения по доводам Жалобы и детализированный расчет оценки заявок участников закупки.

При этом, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России также не представили доказательств, обосновывающих довод Жалобы, в том числе, надлежащим образом заверенную копию заявки Заявителя.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным, прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы.

Вместе с тем, действия Заказчика, не представившего в антимонопольный орган запрашиваемые сведения (информацию) предусмотренные законодательством, содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.1.3 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.

Согласно пункту 1.5 Положения о закупке Заказчик устанавливает в документации обязательные, квалификационные и иные требования к

участникам закупки.

3.1 Пунктом 2.9.8 Документации установлено, что по результатам анализа заявок и проверки информации об Участниках Комиссия вправе отклонить заявки в соответствии с разделом 1 «Анализ Заявки на предмет соответствия участника и состава Заявки требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников». Если Заявка одного из участников по какому-либо критерию данного раздела не была отклонена комиссией, Заявки остальных участников по данному критерию также не отклоняются.

Согласно пункту 3.5.3 Документации участник закупки в качестве подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации должен представить в составе заявки, в том числе информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2.1 Документации.

Вместе с тем, согласно пункту 5 Приложения 3 «Методика анализа и оценки Заявок Участников» Документации отсутствие заполненной формы 2.1, а также, несоответствие представленных в форме сведений требованиям формы или недостоверность представленных сведений является основанием для отклонения заявки.

При этом, в случае если участником закупки является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, установление данного требования в Документации, а также отказ в допуске в случае отсутствия заполненной формы 2.1, а также, несоответствие представленных в форме сведений требованиям формы или недостоверность представленных сведений ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияли на результаты закупки, так как по указанному основанию заявки участников Запроса предложений не отклонялись.

3.2 Согласно пункту 2.15 Документации в целях реализации положений

законодательства о налогах и сборах, положений Закона о закупках, а также в целях контроля за целевым использованием денежных средств и обоснованностью осуществления расходов по договору, заключаемому по итогам Запроса предложений, организатором применяется механизм банковского сопровождения договора. Банковское сопровождение договора осуществляется «Газпромбанк». При этом участник, заявка которого признана лучшей должен открыть в указанном банке отдельный счет.

При этом Законом о закупках не предусмотрено банковское сопровождение.

Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;

- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;

- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;

- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает более 300 банков, отвечающий требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, требованиям, установленным к банковским организациям, соответствуют более 300 банков, в связи с чем для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе пользоваться услуги вышеуказанных банков.

Кроме того, осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору, а также обременяет участника закупки в случае признания его победителем по результатам закупочной процедуры открыть счет в указанном в

Документации Заказчиком банке, что может привести к ограничению количества участников закупки.

Таким образом, установление указанного требования в Документации, противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3.3 Пунктом 1.3.1.7 Документации установлено, что общая сумма всех судебных решений не в пользу Участника в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции, выполнением работ (оказанием услуг) за последние 3 года не должна превышать 20% начальной (максимальной) цены (далее - НМЦ) предмета закупки (цены лота). При этом под суммой судебных решений понимается совокупность взысканных с Участника денежных средств в соответствии с решением суда, в том числе задолженностей, неустоек, пени, процентов за пользование чужими денежными средствами, расходов по уплате госпошлин.

Кроме того, пунктом 3.5.6 Документации установлено, что участник в составе заявки должен представить, в том числе информацию о выполнении договоров поставки продукции, подобной закупаемой, за последние три года на сумму не менее 20% от НМЦ по установленной в настоящей Документации форме по форме 4 «Справка об опыте поставки товара, подобного предмету закупки» Документации.

При этом, указанное требование не может быть применено в равной степени ко всем участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные решения на общую сумму менее 20% от установленной в Документации НМЦ, может быть допущен к участию в закупке. При этом возможность участника, имеющего судебные решения, исполнительные производства на общую сумму в размере более 20% от установленной в Документации НМЦ участвовать в Запросе предложений отсутствует.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к допуску участников закупки ограничивает круг участников закупки, поскольку несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять надлежащим образом обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, установление указанного требования в Документации, противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияли на результаты закупки, так как на участие в Запросе предложений подано 3 заявки признанные соответствующими требованиям Документации.

4. Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать, в том числе сведения о месте, условиях и сроках

(периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Аналогичное требование установлено в пункте 9.3.5 Положения о закупке.

В соответствии со статьей 190 Гражданского Кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Согласно пункту 4.9 Информационной карты Документации срок поставки 2017 — 2018 г.

При этом, согласно Приложению А Технического задания Документации плановая дата поставки/срок поставки 31.12.2017.

Вместе с тем, пунктом 2 раздела 3 проекта договора предусмотрено, что срок поставки оборудования в период с 17 по 22 месяц включительно, начиная с даты вступления в силу обязательств сторон согласно графику поставки с условием соблюдения платежей.

Таким образом, Заказчиком в Документации допущены разночтения сроков поставки. При этом не представляется возможным установить точный период поставки, так как согласно информации размещенной в ЕИС итоги закупки подведены Заказчиком 22.01.2018, в связи с чем выполнить обязательства по договору на дату, указанную в Техническом задании Документации, не представляется возможным.

Кроме того, учитывая сроки, установленные в информационной карте и проекте договора Документации, не представляется возможным установить период исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Учитывая изложенное, действия Заказчика выразившиеся в ненадлежащим образом установленном сроке поставки закупаемого оборудования нарушают пункт 4 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.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Даниели» от 08.02.2018 №2028/07 на действия (бездействие) заказчика ОАО «Газпромтрубинвест» при проведении открытого

запроса предложений на право заключения договора на поставку комплектной технологической линии по изготовлению обсадных труб для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» (извещение №31705551895) необоснованной.

2. Признать ОАО «Газпромтрубинвест» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 4 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «Газпромтрубинвест» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.02.2018 № 223ФЗ-111/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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