

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-861/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Дельта» 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»

22.08.2019

Москва

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

ведущего заседание Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Дельта» от 19.08.2019 № 53 на действия (бездействие) организатора ПАО «Транснефть» при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов для оргтехники (бумага) (извещение № 31908169500), 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 «Дельта» (далее — Заявитель) от 19.08.2019 № 53 на действия (бездействие) организатора ПАО «Транснефть» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов для оргтехники (бумага) (извещение № 31908169500) (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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции



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 закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» (протокол № 16) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещениями об осуществлении закупок, документацией о закупках, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурса, закупочная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 05.08.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 224 264 104,01 рубля;
3. Дата окончания подачи заявок – 02.09.2019;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 09.09.2019;
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок — 18.09.2019;
6. Дата подведения итогов Конкурса – 23.09.2019.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев,

позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Организатором нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Организатором неправомерно укрупнен лот по предмету Конкурса;
2. В Документации неправомерно установлен подкритерий оценки заявок участников закупки «Опыт поставок товаров соответствующих товарам, указанным в Документации о закупке с ПАО «Транснефть» и ОСТ, за последние 3 календарных года и текущий год»;
3. В Документации неправомерно установлены критерии оценки «Количество персонала» и «Отношение участника к субъектам малого или среднего предпринимательства».

Представители Организатора с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Организатор действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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 Организатора, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Организатором неправомерно укрупнен лот по предмету Конкурса, поскольку в рамках одного лота разыгрывается право на заключение договора на поставку продукции по адресам 47 подразделений Заказчика.

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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 3.3 Положения о закупке установлено, что Организатор закупки, в целях повышения эффективности закупок при необходимости консолидирует однотипные закупки разных заказчиков и проводит закупку централизованно одним лотом с последующим заключением нескольких

договоров с победителем (консолидированная закупка), а также при необходимости проводит закупку, включающую в себя несколько лотов (многолотовая закупка), по каждому из которых может быть выбран отдельный победитель и заключен отдельный договор.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктами 6, 7 Извещения Организатором указаны сведения о наименовании заказчиков и общем количестве закупаемого товара.

Также, согласно разделу 4 Документации сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара по закупке указаны в Форме 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», Форме 2.1 «Расчет цены договора (цены лота)» Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора сообщил, что закупаемая продукция по предмету Конкурса является однотипной, при этом лот Конкурса сформирован в соответствии с Положением о закупках и в целях достижения максимального снижения начальной (максимальной) цены договора, которое достигается путем увеличения объема закупаемой продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлен подкритерий оценки заявок участников закупки «Опыт поставок товаров соответствующих товарам, указанным в Документации о закупке с ПАО «Транснефть» и ОСТ, за последние 3 календарных года и текущий год»;

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с листом оценки № 2.1 «Опыт осуществления поставок товаров» Документации Организатором по критерию «Опыт осуществления поставок товаров» установлены следующие подкритерии:

– «Опыт поставок товаров соответствующих товарам, указанным в Документации о закупке с организациями, не взаимозависимыми с ПАО «Транснефть» и ОСТ, за последние 3 календарных года и текущий год;

– Опыт поставок товаров соответствующих товарам, указанным в Документации о закупке с ПАО «Транснефть» и ОСТ, за последние 3 календарных года и текущий год».

При этом вес критериев, а также порядок начисления баллов идентичен по каждому подкритерию.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора сообщил, что порядок оценки по подкритерию «Опыт поставок товаров соответствующих товарам, указанным в Документации о закупке с ПАО «Транснефть» и ОСТ, за последние 3 календарных года и текущий год» не ограничивает участников Конкурса, не имеющих соответствующего опыта и не предоставляет преимущество существующим поставщикам ПАО «Транснефть» и ОСТ, поскольку в Документации установлен подкритерий «Опыт поставок товаров соответствующих товарам, указанным в Документации о закупке с организациями, не взаимозависимыми с ПАО «Транснефть» и ОСТ, за последние 3 календарных года и текущий год» с идентичным порядком начисления баллов.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлены критерии оценки «Количество персонала» и «Отношение участника к субъектам малого или среднего предпринимательства»

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 установлено в пункте 3.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 6.6.3 Положения о закупке Заказчиком, организатором закупки в документации о закупке могут быть установлены следующие соотносимые с предметом закупки критерии оценки:

– «квалификация участника закупки, а также его субподрядчиков (субпоставщиков, соисполнителей, если предусмотрено их привлечение), в том числе: обеспеченность материально-техническими ресурсами, обеспеченность кадровыми ресурсами (применяется при закупках только работ или услуг)».

Вместе с тем, в нарушение вышеуказанного требования Положения о закупке в листе оценки № 2.2 «Количество персонала участников закупки» Документации установлен критерий оценки «Количество персонала».

Кроме того, Комиссии ФАС России не представляется возможным установить влияние общего количества персонала, включающего в том числе линейный персонал (уборщицы, охранники, повара и тд.), на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и как следствие на приоритетность для Заказчика при оценке заявок участников Конкурса.

Также согласно листу № 2.5 «Отношение участников закупки к субъектам МСП» Документации Организатором осуществляется оценка статуса участником Конкурса.

Вместе с тем, учитывая, что участниками Конкурса могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, порядок оценки по вышеуказанному критерию оценки не позволяет определить сопоставимость заявок участников Конкурса.

Кроме того, принадлежность участника закупки к субъектам МСП не влияет на его возможность исполнения договора, а также не влияет на качество исполнения договора, в связи с чем оценка статуса субъекта не соответствует целям проведения оценки заявок участников Конкурса, поскольку не позволяет определить лучшее предложение по указанному критерию.

Таким образом, вышеуказанные действия Организатора, противоречат пунктам 3.1, 6.6.3 Положения о закупке, части 2 статьи 2 и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Дельта» (ИНН: 6234131391, ОГРН: 1146234006104) от 19.08.2019 № 53 на действия (бездействие) организатора ПАО «Транснефть» (ИНН: 7706061801, ОГРН: 1027700049486) при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов для оргтехники (бумага) (извещение № 31908169500) обоснованной в части обоснованной неправомерного установления в Документации критериев оценки «Количество персонала» и «Отношение участников закупки к субъектам МСП».

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

3. Выдать ПАО «Транснефть» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 22.08.2019 № 223ФЗ-861/19.

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