

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-94/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Ротекс» 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»

12.02.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:<...>

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «Ротекс» от 02.02.2018 № 02/1 на действия (бездействие) заказчика АО «НПЦ газотурбостроения «Салют» при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению общественного питания (извещение № 31705985275), 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 «Ротекс» (далее — Заявитель) от 02.02.2018 № 02/1 на действия (бездействие) заказчика АО «НПЦ газотурбостроения «Салют» (далее — Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению общественного питания (извещение № 31705985275) (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.

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.

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 Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» от 18.03.2015 (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.

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.

29.12.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 05.02.2018;

дата рассмотрения заявок — 09.02.2018;

дата подведения итогов — 14.02.2018;

на участие в Конкурсе подано 2 заявки;

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 316 365 000 рублей.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, закупка отменена 09.02.2018.

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

- - - Заказчиком не в полном объеме представлены разъяснения положений Документации;
 - В Документации некорректно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса;
 - Из положений Документации не представляется возможным установить с какого момента начинаются сроки оказания услуг.

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.

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

- - - Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком не в полном объеме представлены разъяснения положений Документации.

Согласно пункту 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать, в том числе сведения о форме, порядке, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Пунктом 24 Информационной карты Документации предусмотрено, что разъяснения положений Документации, полученные в соответствии с пунктом 4.3.1, предоставляются с «29» декабря 2017 г. по «30» января 2018 г. (включительно).

В соответствии с пунктом 4.3.1 Документации поставщик, заинтересованный в предмете закупки, вправе направить организатору закупки запрос о разъяснении положений Документации, начиная с момента официального размещения извещения и документации о закупке, в срок не позднее чем за 5 (пять) рабочих дней до даты окончания срока подачи заявок.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в установленный Документацией срок подано 6 запросов на разъяснения положений Документации. При этом ответы на все поступившие запросы представлены в полном объеме в ЕИС.

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

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя в Документации некорректно установлен порядок оценки заявок участников Конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчиком в части подкритерия «Опыт по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема» неправомерно установлен максимальный показатель в размере 5 договоров для начисления участнику наибольшего количества баллов, что ограничивает присвоение наибольшего количества баллов по результатам оценки заявок участников закупки, представивших к оценке более 5 договоров.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 2.2.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Приложением № 2 Документации установлены критерии и порядок оценки заявок участников закупки. Согласно указанному приложению заявки участников закупки оцениваются по критериям «Цена договора или цена за единицу продукции», «Квалификация участника закупки».

При этом в рамках критерия «Квалификация участника закупки» заявки участников оцениваются по подкритерию «Опыт по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема», в соответствии с которым предельно необходимым максимальным значением подкритерия является представление 5 договоров.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что порядок и критерии оценки заявок участников закупки установлены в полном соответствии с Положением о закупке, при этом запросов на разъяснение положений Документации в части указанного критерия не поступали.

Вместе с тем, представитель Заявителя на Заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств, обосновывающих указанный довод Жалобы.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

При этом, Заказчиком в пункте 3.1 Квалификационные требования к участникам закупки установлено требование Наличие опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема. Под опытом успешной поставки продукции сопоставимого объема, понимается поставка продукции сопоставимого характера в количестве не менее 3 договоров, стоимость каждого из которых не менее 10 000 000 (десяти миллионов) рублей.

Вместе с тем, наличие у участников закупки опыта оказания услуг по предмету договора не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанному требованию не является подтверждением надлежащего выполнения работ.

Кроме того, отсутствие у участника закупки указанного опыта не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

При этом наличие у участников закупки указанного опыта также является критерием оценки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурса противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.2.1 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

-

-

- Согласно доводу Жалобы из положений Документации не представляется возможным установить с какого момента начинаются сроки оказания услуг.

По мнению Заявителя, в Приложении № 1 Проекта договора Документации не предусмотрено, в какой срок с момента подачи документов на оформление пропусков Заказчик обеспечит доступ персоналу и транспорту исполнителя и с какой именно даты исполнитель обязан приступить к оказанию услуг.

В соответствии с пунктом 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.

Пунктом 12 Информационной карты Документации установлено, что сроки

(периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг установлены разделом 8 Проекта договора Документации.

Согласно пункту 8.1 раздела 8 Проекта договора Документации договор вступает в силу с момента его заключения и действует в течение 84 (восемидесяти четырех) месяцев либо до момента поставки продукции на сумму, указанную в договоре.

В соответствии с пунктом 3.2 Приложения № 1 Проекта договора Документации исполнитель должен обеспечить организацию питания делегаций и гостей согласно заявке Заказчика в течение всего срока действия договора в рабочие, выходные и праздничные дни. Заявка подается по электронной почте Заказчиком не менее чем за 3 рабочих дня до даты проведения мероприятия (оказания услуг). В заявке должна быть указана дата проведения мероприятия, виды услуг мероприятия, время проведения и количество человек. Информация о точном количестве человек предоставляется Заказчиком не позднее чем за 1 рабочий день до даты начала оказания Услуг и подтверждается не позднее чем за 24 часа до начала услуг. Для обеспечения мероприятия исполнитель должен предоставить Заказчику не позднее чем за 1 рабочий день до начала мероприятия список своего персонала и транспорта для оформления пропусков на проход (проезд) на территорию Заказчика, в котором должны быть указаны фамилии, имена и отчества работников; дата и место рождения; паспортные данные; место жительства (регистрация по месту жительства), номера автомобилей.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что дата начала услуг указывается в направляемой исполнителю заявке, при этом пропуск оформляется в течении одного рабочего дня.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих, что из положений Документации не представляется возможным установить с какого момента начинаются сроки оказания услуг.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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.

- - - В соответствии с пунктом 10.2.3 Положения в процессе подготовки к проведению закупки заказчик, организатор закупки, закупочная комиссия на основе норм Положения устанавливают требования, условия и ограничения, необходимые для проведения закупки, которые включают в себя, в том числе требования к участникам закупки.

4.1 Согласно пункту 8.5 Положения о закупке постквалификация может проводиться только в случае, если возможность ее проведения была установлена в документации о закупке, и только на предмет повторного подтверждения участниками закупки их соответствия требуемым параметрам квалификации и условиям исполнения договора в порядке, установленными в документации о закупке. Постквалификация проводится по решению закупочной комиссии в отношении участника закупки: занявшего первое место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок; занявшего второе место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участник закупки, занявший первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от проведения постквалификации; признанного единственным участником закупки по итогам рассмотрения заявки.

Пунктом 4.18 Документации предусмотрено, что в целях дополнительной проверки участника закупки на достоверность ранее заявленных им параметров квалификации и условий исполнения договора в отношении такого участника может быть проведена постквалификация. Постквалификация проводится исключительно на предмет повторного подтверждения участниками закупки их соответствия требуемым параметрам квалификации и условиям исполнения договора, а также на предмет достоверности ранее представленной информации и документов, в соответствии с критериями отбора и оценки, установленными в Документации. Постквалификация проводится по решению закупочной комиссии в отношении участника закупки: занявшего первое место в ранжировке участников закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок; занявшего второе место в ранжировке участников закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участник закупки, занявший первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от проведения постквалификации; признанного единственным участником закупки по итогам рассмотрения заявки. В ходе проведения постквалификации организатор закупки имеет право: запрашивать предоставление участником закупки документов, установленных документацией о закупке, в целях подтверждения заявленных параметров квалификации и условиям исполнения договора; инспектировать производство участников закупки на предмет наличия заявленных ими характеристик и их соответствия установленным в документации о закупке параметрам квалификации и условиям исполнения договора; запрашивать у соответствующих органов государственной власти, у юридических и физических лиц, указанных в заявке и приложениях к ней, информацию о достоверности сведений, представленных в заявке.

Таким образом, из указанного пункта следует, что Заказчик на этапе постквалификации вправе запросить у победителя закупки, а также участника занявшего второе место по результатам оценки заявок иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией.

Вместе с тем, Документация не содержит перечня документов, который необходимо представить участникам при проведении постквалификации.

При этом, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительных документов, что ставит запрос дополнительных документов в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика.

4.2 В соответствии с пунктом 3.1.1 Проекта договора Документации исполнитель

вправе по согласованию с Заказчиком привлекать для оказания услуг по договору соисполнителей.

Вместе с тем, согласование привлекаемых исполнителем по договору соисполнителей, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит исполнителя по договору в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком.

- - В соответствии с пунктом 10.5.1 Положения о закупке для целей проведения процедуры закупки лица, выступающие на стороне одного участника процедуры закупки, рассматриваются в качестве коллективного участника закупки.

Согласно пункту 5.2.2 Документации лица, выступающие на стороне одного участника процедуры закупки, обязаны заключить между собой соглашение, которое должно содержать информацию, в том числе о лидере, который в дальнейшем будет представлять интересы каждого из лиц, входящих в состав коллективного участника, а также о том что каждое из лиц, входящих в состав коллективного участника, согласно на заключение с заказчиком по итогам закупки отдельного договора в случае, если заказчик примет такое решение, однако оно не вправе требовать от заказчика заключения отдельных договоров по итогам закупки; в случае принятия заказчиком решения о заключении по итогам закупки нескольких договоров по числу членов коллективного участника (с каждым членом коллективного участника) объем принимаемых обязательств и предоставляемых прав определяется в соответствии с распределением номенклатуры, объемов, стоимости и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного участника, указанным в соглашении; в случае, если заказчиком не принято такое решение, договор заключается с лидером или со множеством лиц на стороне поставщика (включая всех лиц, выступающих на стороне коллективного участника) согласно условиям документации о закупке.

Согласно преамбуле Документации коллективный участник является участником, представленным объединением юридических лиц и/или физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, отношения между которыми оформлены в соответствии с условиями Документации. При этом победитель закупки признается участником закупки, который по решению закупочной комиссии предложил лучшие условия исполнения договора на основании документации о закупке.

Учитывая изложенное, коллективный участник является лицом от имени которого выступает лидер, при этом положениями Документации не предусмотрено заключение нескольких договоров, ввиду чего Заказчик обязан заключить договор с лидером коллективного участника.

Таким образом, указанные действия Заказчика, противоречат пункту 2 части 1

статьи 3 Закона о закупках, пункту 2.2.1 Положения о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Ротекс» (ИНН 2466118812, ОГРН 1024201671713) от 02.02.2018 № 02 на действия (бездействие) заказчика АО «НПЦ газотурбостроения «Салют» (ИНН 7719409437, ОГРН 1042402951359) при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению общественного питания (извещение № 31705985275) необоснованной.
 - Признать в действиях АО «НПЦ газотурбостроения «Салют» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Не выдать АО «НПЦ газотурбостроения «Салют» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, так как закупка отменена.

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