

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1069/17

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Русак - Русская Служба Аудита и Консалтинга» на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной площадки при проведении открытого аукциона в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

28.12.2017 Москва

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

ведущего заседания Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

Представители ЗАО «Русак» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ЗАО «Русак - Русская Служба Аудита и Консалтинга» от 21.12.2017 № 2-1786 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ОАК», оператора электронной торговой площадки АО «ОТС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку и внедрение информационно-аналитической системы управления интеллектуальной собственностью ПАО «ОАК» и его ДЗО (извещение № 31705824428), в соответствии со статьеи 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 ЗАО «Русак - Русская Служба Аудита и Консалтинга» (далее — Заявитель) от 21.12.2017 № 2-1786 (вх. 196760/17 от 22.12.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ОАК» (далее — Заказчик), оператора электронной площадки АО «ОТС» (далее — Оператор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку и внедрение информационно-аналитической системы управления интеллектуальной собственностью ПАО «ОАК» и его ДЗО (извещение № 31705824428) (далее — Аукцион, 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 закупочной деятельности ПАО «ОАК», утвержденным Советом директоров ПАО «ОАК» (протокол от 24.09.2015 № 138).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: <https://otc.ru/>, — регулируются Регламентом электронной торговой площадки OTC-TENDER, утвержденным приказом Генерального директора АО «ОТС» от 10.04.2017 № 06 (далее — Регламент).

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

01.12.2017 в ЕИС размещены извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее — Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Оператора, не обеспечившего надежность функционирования программных и технических средств, используемых при проведении Запроса предложений, а именно в период подачи заявок на участие в Запросе предложений 12.12.2017 отсутствовала возможность подачи заявки на участие в Запросе предложений.

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

1. Согласно пункту 9.1 Информационного паспорта Документации участниками Запроса предложений могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее - СМП).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем при подаче заявки на участие в Запросе предложений и заполнении соответствующих ячеек на сайте Оператора не указана принадлежность к субъектам СМП, в связи с чем Заявителю отказано в возможности подачи заявки на участие в Запросе предложений.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено что Заявитель является микропредприятием и относится к субъектам СМП.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что Регламент не содержит положений о возможности Оператора отказать участнику закупки в подаче заявки на участие закупке, проводимой только среди субъектов СМП, в случае не указания сведений о принадлежности к СМП при заполнении соответствующих форм.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным сделать вывод, что Оператором надлежащим образом обеспечена непрерывность проведения Запроса предложений, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для проведения Запроса предложений.

Исходя из системного толкования Закона о закупках, в том числе, статей 3, 4 Закона о закупках, ответственность за нарушение порядка проведения закупки товаров, работ, услуг несет Заказчик.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. 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 установлен пунктом 2.2 Положения о закупке.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 9.2 Информационного паспорта Документации Заказчиком установлено обязательное требование к участникам закупки: «Опыт по разработке автоматизированных систем управления интеллектуальной собственностью или базами знаний за 5 лет (в период с 01.01.2012-01.01.2017 гг. включительно)».

Согласно пункту 10 Информационного паспорта Документации для подтверждения вышеуказанному требованию участникам закупки в составе заявки необходимо представить: «Справку о выполнении договоров по разработке автоматизированных систем управления интеллектуальной собственностью или баз знаний за 5 лет (в период с 01.01.2012-01.01.2017 гг. включительно) (форма 7.2.) с приложенными копиями актов сдачи-приемки работ».

Вместе с тем, отсутствие у участника Запроса предложений фактов выполнения

работ по предмету Запроса предложений не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - 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.

В соответствии с пунктом 2 раздела 6 «Порядок оценки и сопоставления предложений участников» Документации Заказчиком осуществляется оценка квалификации участников Запроса предложений.

Согласно пункту 2.1 раздела 6 «Порядок оценки и сопоставления предложений участников» Документации оценка производится, в том числе по подкритерию «Опыт участника процедуры закупки», при этом установлен следующий порядок начисления баллов:

Кол-во баллов (B2)	Порядок присвоения баллов
0 баллов	0 договоров
0,3 балла	1-3 договора
0,6 балла	4-7 договоров
0,8 балла	8-9 договоров
1 балл	>10 договоров

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в вышеуказанном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между предметом оценки по подкритерию «Опыт участника процедуры закупки» 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, например, 4 и 7 договоров, будет присвоено одинаковое количество баллов, что не отражает объективные различия в квалификации участников закупки.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ЗАО «Русак - Русская Служба Аудита и Консалтинга» от 21.12.2017 № 2-1786 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ОАК», оператора электронной торговой площадки АО «ОТС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку и внедрение информационно-аналитической системы управления интеллектуальной собственностью ПАО «ОАК» и его ДЗО (извещение № 31705824428) обоснованной.
 - Признать ПАО «ОАК» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 12,13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 28.12.2017 № 223ФЗ-1069/17.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.12.2017 № 223ФЗ-1069/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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