

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-617/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Цифровая Разработка» 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»

30.11.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:<...> ,

при участии представителей:

АО «РГС», ПАО «РусГидро»: <...> ,

ООО «Цифровая Разработка»: <...>,<...> , <...> ,

АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Цифровая Разработка» от 19.11.2021 № 7530 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении открытого конкурса в электронной форме, организатором закупки которого является АО «РГС», на право заключения договора на создание ИС УФАП на отечественной платформе (извещение № 32110459374), 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 «Цифровая Разработка» (далее – Заявитель) от 19.11.2021 № 7530 на действия (бездействие) заказчика

ПАО «РусГидро» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на создание ИС УФАП на отечественной платформе (извещение № 32110459374) (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 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.

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 продукции для нужд группы РусГидро, утвержденного протоколом заседания Совета директоров ПАО «РусГидро» (далее – Положение о закупке).

Согласно части 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 (далее – ЕИС) 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 09.07.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора – **350 000 000 рублей;**
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 03.08.2021;
4. На участие в Конкурсе подано 5 заявок;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 16.11.2021;
6. По результатам рассмотрения заявок допущен 1 участник закупки;
7. Дата подведения итогов – 23.11.2021;
8. По результатам подведения итогов Конкурс признан несостоявшимся, поскольку на участие в Конкурсе допущен один участник закупки.

В ходе заседания 29.11.2021 в целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв до 30.11.2021.

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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки

и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком не в полном объеме исполнено предписание ФАС России от 01.10.2021 по делу

№ 223ФЗ-527/21 (далее – Предписание) и в соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 16.12.2021 № 5/Р (далее – Протокол) принято неправомерное решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, 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, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Комиссией ФАС России установлено, что 24.09.2021 в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией

ФАС России принято решение от 01.10.2021 по делу № 223ФЗ-527/21 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения части 6 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в принятии неправомерного решения об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе, а также в установлении в Документации неправомерных требований к участникам закупки, а именно:

– требования о предоставлении участником закупки в составе заявки сметной документации с указанием уровня рентабельности выполняемых работ;

– требования об отсутствии у участника закупки кризисного финансового состояния с итоговым показателем не менее 0,45 баллов, оценивающегося по Единой методике проверки надежности (Деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых группой Русгидро (далее – ДрифС).

В соответствии с Решением Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание, согласно которому Заказчику необходимо:

– отменить протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса, уведомить участников Конкурса об отмене протоколов.

– назначить новую дату и время рассмотрения заявок участников Конкурса, дату и время подведения итогов Конкурса;

– пересмотреть заявки участников Конкурса в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации, с учетом выданного Решения.

Согласно Протоколу Заказчиком принято решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе в связи с тем, что итоговая оценка кризисного финансового состояния Заявителя не соответствует минимальному уровню кризисного финансового состояния участника закупка, установленного в Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание в полном объеме, поскольку Заказчиком повторно принято неправомерное решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком принято решение повторно отказать в допуске Заявителю

к участию в Конкурсе, поскольку показатель кризисного финансового состояния Заявителя, оценивающийся по методике ДриФС, не соответствует требованиям Документации.

Изучив представленные материалы, а также информацию, размещенную в ЕИС, Комиссией ФАС России установлено, что Заказчиком не осуществлены действия, направленные на исполнение ранее выданного Предписания, поскольку Заказчиком не пересмотрена заявка Заявителя с учетом ранее вынесенного Решения.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении Предписания, и, как следствие, принявшего неправомерное решение об отказе в допуске Заявителю к участию в Конкурсе на основании ненадлежащего требования Документации, нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Цифровая Разработка» (ИНН: 7325155271; ОГРН: 1177325013250) от 19.11.2021 № 7530 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (ИНН: 2460066195; ОГРН: 1042401810494) при проведении открытого конкурса в электронной форме, организатором закупки которого является АО «РГС», на право заключения договора на создание ИС УФАП на отечественной платформе (извещение № 32110459374) обоснованной.

2. Признать в действиях ПАО «РусГидро» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1.

1.

3. Выдать ПАО «РусГидро» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 30.11.2021 № 223ФЗ-617/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 30.11.2021 № 223ФЗ-617/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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