

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: "...", членов Комиссии: "...",

в присутствии представителей от:

- АО «РусГидро Снабжение»: "...",

- ООО «Даль-Мол»: "...";

- АО «Дальневосточная генерирующая компания»: о дате, времени, месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили,

рассмотрев жалобу ООО «Даль-Мол», материалы дела № 7-11/92 (027/10/18.1-1044/2023),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Даль-Мол» на действия заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания», организатора закупки – АО «РусГидро Снабжение» при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку матов теплоизоляционных для нужд АО «ДГК» Лот №1 (ГКПЗ №120189-РЕМ ПРОД-2023-ДГК): «Маты теплоизоляционные (Под программу ПСПТЭ)» (извещение № 32312239099).

Доводы жалобы Заявителя по существу сводятся к допущенным организатором закупки нарушениям при оценке финансово-экономической устойчивости участников закупки.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Вышеуказанные обстоятельства послужили основанием для принятия Хабаровским УФАС России жалобы ООО «Даль-Мол» к рассмотрению.

Комиссией Хабаровского УФАС России принималось решение об отложении рассмотрения жалобы в порядке ч. 14.1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) до «11» час. «30» мин. «27» июня 2023 г.

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России объявлялся перерыв до «16» час. «15» мин. «28» июня 2023 г.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами

Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или

несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию,

форме, оформлении и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

Рассматриваемая закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение о закупках), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

30.03.2023 АО «Дальневосточная генерирующая компания» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке № 32312239099 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты МСП, на право заключения договора на поставку матов теплоизоляционных для нужд АО «ДГК» Лот №1 (ГКПЗ №120189-РЕМ ПРОД-2023-ДГК): «Маты теплоизоляционные (Под программу ПСПТЭ)».

Дата начала срока подачи заявок: 30.03.2023.

Дата окончания подачи заявок: 17.04.2023.

Согласно протоколу №2/Р2 от 26.05.2023 на участие в закупке подано 11 заявок, 6 заявок отклонено на этапе рассмотрения первых частей, 4 заявки отклонены на этапе рассмотрения вторых частей. Заявка под идентификационным номером №1049028 (ООО «Даль-Мол») отклонена от дальнейшего рассмотрения на основании п. 4.12.4 «в» Документации о закупке, как несоответствующую следующим требованиям: По результатам оценки финансово-экономической устойчивости участник имеет кризисное финансовое состояние (расчет среднего показателя составляет – 0,42) по данным Государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности (адрес в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» – vo.nalog.ru) за 2022 год, что не соответствует условиям пункта 10.1.3 Документации о закупке, где указано, что: «Участник закупки не должен находиться в кризисном финансовом состоянии (данный показатель оценивается в соответствии с Методикой проверки ДРиФС)».

Заявка под идентификационным номером № 1055191 (ООО «ДВ

Автосалон») признана соответствующей условиям документации о закупке.

Согласно п. 4.1.1 документации о закупки закупка проводится в следующем порядке:

- а) Официальное размещение Извещения и Документации о закупке (подраздел 4.2);
- б) Разъяснение Организатором Документации о закупке и внесение в нее изменений, если необходимо (подразделы 4.3 – 4.4);
- в) Подготовка Участниками своих заявок и их подача (подразделы 4.5, 4.6, 4.7);
- г) Открытие доступа к первым частям заявок (подраздел 4.8);
- д) Рассмотрение первых частей заявок, в том числе направление Участникам дополнительных запросов разъяснений заявок, при необходимости (подразделы 4.9, 4.15);
- е) Проведение процедуры аукциона (подраздел 4.10);
- ж) Открытие доступа ко вторым частям заявок (подраздел 4.11);
- з) Рассмотрение вторых частей заявок, и направление Участникам дополнительных запросов разъяснений заявок, при необходимости (подразделы 4.12, 4.15);
- и) Открытие доступа к ценовым предложениям Участников (подраздел 4.13, 4.15);
- к) Рассмотрение ценовых предложений Участников, в том числе направление Участникам дополнительных запросов разъяснений заявок, при необходимости (подразделы 4.14); Определение Победителя по результатам оценки и сопоставления заявок, подведение итогов закупки, с учетом предоставления преференций (подразделы 4.16 – 4.18);
- л) Заключение Договора (раздел 5), с учетом применения приоритета (подраздел 4.19).

В соответствии с п. 4.12.2 документации о закупке в рамках рассмотрения вторых частей заявок осуществляется проверка всех заявок, прошедших отборочную стадию рассмотрения первых частей заявок, на предмет соответствия отборочным критериям,

установленным в разделе 12 (ПРИЛОЖЕНИЕ № 5 – ОТБОРОЧНЫЕ КРИТЕРИИ РАССМОТРЕНИЯ ЗАЯВОК).

В соответствии с п.п. 8 п. 12.2 Приложения №5 документации о закупке к отборочным критериям относится соответствие Участника установленным требованиям Документации о закупке, в том числе: Соответствие Участника пунктам 2 – 8, 10, 11 обязательных требований.

Так, в соответствии с п.3 Приложения №3 документации о закупке участник закупки не должен находиться в кризисном финансовом состоянии (данный показатель оценивается в соответствии с Методикой проверки ДРиФС).

В соответствии с п. 2.6.1 Единой методики проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых группой РусГидро (далее - Методика проверки ДРиФС) для осуществления проверки финансового состояния (устойчивости) Участника используются данные бухгалтерской (финансовой) отчетности, составленной в соответствии с действующим законодательством РФ и опубликованной на Интернет сайте ФНС России, а именно: данные из бухгалтерского баланса (форма по ОКУД 0710001) и данные из отчета о финансовых результатах (форма по ОКУД 0710002).

Так, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что в соответствии с п. 2.15 и п. 2.16 Методики проверки ДРиФС для расчета коэффициента масштаба деятельности Участника по отношению к годовой выручке и по отношению к активам используется показатель «предложенная в заявке цена договора».

Вместе с тем, Представитель Организатора закупки в заседании Комиссии пояснил, что расчеты производились исходя из начальной (максимальной) цены договора, а не по предлагаемой участником цене договора, так как в соответствии с п. 4.13.1 документации о закупке ценовое предложение участника закупки становится известно закупочной комиссии только после рассмотрения вторых частей заявок участников и публикации протокола вторых частей.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в деле, а также рассмотрев материалы дела пришла к следующему выводу.

Порядок проведения аукциона указан в п. 4.1.1 документации о

закупки.

Согласно п. 4.10.1 документации о закупке процедура аукциона проводится в дату и время, указанные в пункте 1.2.20. Организатор по согласованию с Заказчиком вправе, при необходимости, изменить данный срок, официально разместив информацию об этом.

В аукционе могут участвовать только Участники, которые не были отклонены по результатам рассмотрения первых частей заявок. Участники подают свои ценовые предложения анонимно для других Участников под присвоенными им оператором ЭТП идентификационными номерами (п. 4.10.3 документации о закупке).

Участники, которые не приняли участие в процедуре аукциона (не подали ни одного предложения по снижению цены заявки), считаются не подавшими ценовые предложения, и заявки таких участников отклоняются на этапе рассмотрения вторых частей заявок (п. 4.10.5 документации о закупке).

Результаты аукциона оформляются оператором ЭТП в виде протокола подачи ценовых предложений (проведения аукциона), составленного автоматически в соответствии с Регламентом ЭТП без указания в нем наименований Участников, подавших ценовые предложения. Протокол проведения аукциона официально размещается оператором ЭТП в ЕИС (на Официальном сайте) в течение 1 (одного) часа с момента завершения аукциона (п. 4.10.10 документации о закупке).

В соответствии п. 4.11.1 документации о закупке оператор ЭТП в срок, установленный в пункте 1.2.21, направляет в адрес Организатора вторые части заявок всех Участников, которые приняли участие в процедуре аукциона.

Согласно п.п. «в» п. 4.12.5 документации о закупке решение Закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок оформляется протоколом, в котором, как минимум, указываются: наименования Участников, допущенных по результатам рассмотрения первых частей заявок, и/или их идентификационные номера, присваиваемые оператором ЭТП, с указанием цены такой заявки (полученной по результатам процедуры аукциона).

Таким образом, из анализа положений документации следует, что на момент рассмотрения вторых частей заявок Организатор

располагает сведениями о ценовых предложениях участников, поданных по результатам проведения торгов.

Так, в протоколе подачи ценовых предложений от 05.05.2023 указывается идентификационный номер заявки участников, а также их ценовые предложения.

Довод Организатора закупки о том, что закупочной комиссии открывается доступ к ценовым предложениям после официального размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок отклоняется Комиссией Хабаровского УФАС России.

Открытие полноценного доступа к поданным в соответствии с пунктом 4.10.11 ценовым предложениям (с указанием информации о наименовании всех Участников, подавших ценовые предложения в рамках участия в процедуре аукциона) осуществляется оператором ЭТП в соответствии с Регламентом ЭТП после официального размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок (п. 4.13.1 документации о закупке).

В рамках рассмотрения ценовых предложений Участников осуществляется проверка таких предложений у всех Участников, принявших участие в процедуре аукциона, на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в разделе 12 (ПРИЛОЖЕНИЕ № 5 – ОТБОРОЧНЫЕ КРИТЕРИИ РАССМОТРЕНИЯ ЗАЯВОК) (п. 4.14.1 документации о закупке).

П. 4.10.11 документации о закупке указано, что участники, принявшие участие в процедуре аукциона, обязаны в течение 1 (одного) рабочего дня после завершения аукциона разместить на ЭТП полный комплект документов, входящих в ценовое предложение согласно требованиям к составу ценового предложения, установленным в разделе 11, в соответствии с заявленной ими в ходе проведения аукциона ценовой ставкой.

Согласно п. 12.3 Приложения №5 к документации о закупке закупочная комиссия оценивает ценовые предложения по составу, содержанию и правильности оформления ценового предложения заявки, а также на Соответствие предлагаемого Коммерческого предложения требованиям Документации о закупке.

То есть, из анализа документации о закупке следует, что на стадии рассмотрения ценовых предложений участников (третьих частей заявок) закупочной комиссией оцениваются именно документы,

входящие в состав ценового предложения, на соответствие их требованиям документации о закупке.

При этом на указанном этапе закупки участник не вправе предложить цену отличную от заявленной им в ходе проведения аукциона.

Таким образом, закупочной комиссией Организатора закупки произведена оценка заявок не в соответствии с требованиями документации о закупке, а именно неправомерно произведен расчет финансово-экономической устойчивости участников закупки на основании начальной (максимальной) цены договора, а не на основании предложения участника закупки, поданного в ходе проведения торгов.

Принимая во внимание вышеизложенное, с учетом конкретных обстоятельств, установленных в рамках рассмотрения настоящего дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы обоснованной.

В действиях Организатора закупки устанавливается нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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. 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.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

Исходя из установленных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику – АО «Дальневосточная генерирующая компания», организатору закупки - АО «РусГидро Снабжение» предписания.

На основании изложенного, руководствуясь положениями ст.ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Даль-Мол» на действия заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания», организатора закупки – АО «РусГидро Снабжение» при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку матов теплоизоляционных для нужд АО «ДГК» Лот №1 (ГКПЗ №120189-РЕМ ПРОД-2023-ДГК): «Маты теплоизоляционные (Под программу ПСПТЭ)» (извещение № 32312239099) обоснованной.

2. Признать организатора закупки - АО «РусГидро Снабжение» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать предписание об аннулировании протоколов, составленных в ходе закупок, пересмотре заявок, поданных на участие в закупке.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.