

ООО «СИСТЕМА»

355045, г. Ставрополь, улица Пирогова,
51

АО «Зарамагские ГЭС»

125362, Строительный проезд, 7А, к. 5

АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5,
Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

№ 1-00-2180/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.12.2018

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении указанной закупки.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным [п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3](#) Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном [ст. 18.1](#) Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

В жалобе общество указывает на неправомерность действий заказчика по отклонению его заявки от участия в закупке, поскольку полагает, что поданная им заявка соответствовала всем требованиям документации.

Необоснованное отклонение заказчиком заявки участника закупки свидетельствует о несоблюдении им требований ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, в связи с чем рассматриваемая жалоба заявителя попадает под основания, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, и подлежит рассмотрению антимонопольным органом в административном порядке.

Комиссия Управления, рассмотрев жалобу заявителя, приняла решение о признании ее необоснованной.

Как следует из материалов дела, 19.09.2018 заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение о проведении запроса предложений в электронной форме.

Протоколом № 7 от 19.11.2018 заказчиком принято решение отклонить заявку ООО «СИСТЕМА» от дальнейшего рассмотрения на основании подпункта «а» пункта 2.8.2.4 Документации о закупке, как несоответствующую требованиям документации.

Как указано заказчиком в протоколе, в ходе проверки в отношении данного участника установлено наличие признака банкротства в соответствии с п. 2.4.1 (в) Методики проверки ДРиФС, а именно: «определением от 25.09.2018 на основании принятого заявления о признании Участника несостоятельным (банкротом) возбуждено производство по делу №А63-16552/2018 о несостоятельности (банкротстве) Участника. Основанием обращения с указанным заявлением послужило наличие неисполненной должником свыше трех месяцев обязанности оплаты товара по договорам поставки на общую сумму 49 714 677,26 руб. Данное обстоятельство противоречит изложенному в письме о подаче оферты Участника сообщению о том, что в отношении Участника «...отсутствуют признаки банкротства в соответствии с ФЗ №127-ФЗ», что не соответствует п.2.5.1.1(в) Документации о закупке, в котором установлено следующее требование: «Участник закупки на дату окончания подачи заявки не должен являться банкротом или иметь признаки банкротства, находиться в процессе ликвидации, в том числе в отношении Участника не должно быть в производстве искового заявления о банкротстве; экономическая деятельность Участника не должна быть приостановлена (в соответствии с Методикой проверки ДРиФС)». По результатам направления запроса дополнительной информации и проведения дополнительной экспертизы замечание не снято, так как на момент проведения экспертизы, 12.11.2018г., производство по делу №А63-16552/2018 о несостоятельности (банкротстве) Участника не прекращено».

Таким образом, основанием для отклонения заявки заявителя послужил факт

предоставления обществом в составе заявки недостоверных сведений относительно отсутствия у заявителя признаков банкротства, продекларированной им в составе заявки, поскольку на момент составления названного протокола в отношении заявителя было возбуждено арбитражным судом дело о несостоятельности (банкротстве) № А63-16552/2018.

Как установлено Комиссией Управления, на основании п. 2.8.2.4 документации, заказчик по результатам проведения отборочной стадии вправе отклонить заявки, которые не отвечают требованиям Документации о закупке.

В целях исключения рисков налоговой ответственности заказчика, рисков неисполнения либо ненадлежащего исполнения договорных обязательств, подпунктом 2.5.1.1 «в)» пункта 2.5.1 документации о закупке установлено, что одним из обязательных требований к участникам закупки является отсутствие **на дату окончания подачи заявок у участника признаков банкротства**, в том числе в отношении участника не должно быть в производстве искового заявления о банкротстве.

Проверка на предмет соответствия данному требованию проверяется в порядке, установленном прилагаемой к документации о закупке Методикой проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур (далее — Методика проверки).

В соответствии с подпунктом 2.4.1 в) пункта 2.4 Методики проверки под наличием признаков банкротства понимается неспособность юридического лица удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и/или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и/или обязанность не исполнены им в течение 3 (трех) месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (в соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ несостоятельности (банкротстве)»).

Таким образом документация о закупке предусматривает два критерия для квалификации определенной правовой ситуации в качестве признаков банкротства:

- неспособность юридического лица удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и/или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей свыше трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены;
- наличие в отношении участника в производстве заявления о банкротстве.

Подпунктом 2.5.5.3 пункта 2.5.5 документации о закупке установлено, что все документы, входящие в состав заявки, не должны содержать недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию. Включение в состав заявки недостоверных сведений или намеренно искаженной информации в силу подпункта 2.8.2.4 г) пункта 2.8.2 документации о закупке является самостоятельным основанием для отклонения заявки.

Подавая заявку на участие в закупке, участник несет риск наступления неблагоприятных последствий в виде отклонения его заявки при

несоблюдении обязательных условий и требований документации о закупке. Порядок и условия проведения закупки, требования к участникам закупки заранее раскрыты всем заинтересованным лицам путем размещения в единой информационной системе и на сайте электронной торговой площадки и применяются в равной мере ко всем участникам закупки. До окончания срока подачи заявок заявитель не обжаловал положения документации о закупке, с запросами о разъяснении документации о закупке не обращался, соответственно, ему был понятен алгоритм ее применения.

Более того, в оферте от 28.09.2018 № 1154 участник согласился со всеми условиями документации.

В ходе рассмотрения заявки ООО «Система» заказчиком было установлено, что определением арбитражного суда Ставропольского края от 25.09.2018 по делу № А63-16552/2018 к производству суда принято заявление АО «Калужский завод телеграфной аппаратуры» о признании несостоятельным (банкротом) ООО «Система», возбуждено производство по делу о несостоятельности (банкротстве).

Из определения суда следует, что основанием обращения АО «Калужский завод телеграфной аппаратуры» в суд с указанным заявлением послужило наличие неисполненной ООО «Система» свыше трех месяцев обязанности оплатить товар по договорам поставки.

В соответствии с условиями документации о закупке срок окончания подачи заявок на участие в закупке 04.10.2018. Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке от 04.10.2018 ООО «Система» подало заявку 01.10.2018.

При таком положении на момент подачи заявки на участие в закупке общество обладало информацией о вынесенных в отношении него судебных актах о взыскании задолженности по договорам поставки, о неисполнении обязанности оплатить взысканную задолженность и о подаче кредитором заявления о возбуждении в отношении общества дела о несостоятельности (банкротстве) и принятии данного заявления к производству суда.

Вместе с тем в письме о подаче оферты от 28.09.2018 № 1154 ООО «Система» декларировало, что в отношении общества не проводится процедура банкротства, отсутствуют признаки банкротства в соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», а также гарантировало достоверность данной информации, что свидетельствует о намеренном включении в состав заявки недостоверной информации с целью введения закупочной комиссии в заблуждение и в результате недобросовестных действий претендовать на допуск к участию в закупке.

Фактически действия общества, совершенные им с прямым умыслом, направлены на осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред заказчику и иным участникам закупки, совершены в обход закона с противоправной целью (злоупотребление правом), что запрещено пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Из содержания подпункта 2.5.1.1 в) пункта 2.5.1 документации о закупке, подпункта 2.4.1 в) пункта 2.4 Методики проверки следует, что признаки банкротства должны отсутствовать у участника на дату окончания подачи заявки (04.10.2018), однако, ООО [] на дату окончания подачи заявок имело признаки банкротства в понятии документации о закупке и Методики проверки, в связи с чем заказчика, наряду с установленным фактом представления в заявке недостоверной информации, отсутствовали правовые основания для допуска общества к участию в закупке.

В силу 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.

При оценке заявки участников проводимой закупки заказчик обязан в равной мере применять установленной документацией о закупке порядок оценки ко всем участникам закупки, иное свидетельствовало бы о нарушении равного подхода к оценке заявок.

Учитывая, что в результате рассмотрения заявки ООО «Система» у общества установлены признаки банкротства на дату окончания срока подачи заявок, в составе заявки представлена недостоверная информация об отсутствии у общества признаков банкротства, закупочной комиссией правомерно принято решение об отклонении заявки ООО «Система».

В ходе рассмотрения заявок участников закупки требования документации о закупке в равной мере применены ко всем участникам закупки, заранее раскрыты участникам закупки, подаче заявок на участие в закупке не препятствуют, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика, установлены заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, являются оправданными, обеспечивают баланс интересов заказчика и участника закупки при конкурентном отборе контрагентов, в связи с чем приведенные в жалобе доводы не могут быть признаны обоснованными.

Ссылка ООО «Система» на заключенное с кредитором мировое соглашение и прекращение производства по делу о банкротстве не влияет на правомерность принятого закупочной комиссией решения, исходя из следующего.

Мировое соглашение, заключенное между ООО «Система» и АО «Калужский завод телеграфной аппаратуры» 25.10.2018, утверждено определением арбитражного суда от 22.11.2018, в связи с чем на день принятия закупочной комиссией решения о допуске либо об отказе в допуске участников к закупке (19.11.2018) не могло быть учтено по причине отсутствия судебного акта об утверждении данного мирового соглашения.

При этом сам по себе факт заключения мирового соглашения не свидетельствует об отсутствии у общества признаков банкротства как на день окончания срока подачи заявок, так и на день рассмотрения закупочной комиссией заявок. Обладая информацией об имеющемся в документации о закупке запрете допускать к закупке участников с признаками банкротства, ООО «Система» на этапе подачи заявки на участие в закупке не могло не знать, что в отношении него подано заявление о признании его банкротом и возбуждении в отношении заявителя дела по рассмотрению соответствующего заявления.

В связи с чем Комиссия Управления признает довод заявителя необоснованным.

Утверждение ООО «Система» о недостоверности предложенных в заявках ЗАО «НПО «Сенсор» и ООО Фирма «Синтез» ценовых предложений по причине их равнозначности начальной (максимальной) цене договора не может быть признано обоснованным, поскольку документация о закупке не

содержат запрета указать в подаваемой заявке цену исполнения договора, равную начальной (максимальной) цене договора, указанной в документации о закупке.

Кроме того, пунктами 2.8.3, 2.11.1 документации о закупке, приложением 4 к документации о закупке установлено, что цена договора является критерием оценки заявок (значимость критерия составляет 95%) и влияет на количество присуждаемых заявке баллов, соответственно, чем выше ценовое предложение участника, тем меньшее количество баллов будет присвоено его заявке по данному критерию оценки.

Каких-либо доказательств в подтверждение высказанного предположения обществом в нарушение пункта 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе не приложено.

В ходе проведенной переторжки ЗАО «НПО «Сенсор» снизило свое ценовое предложение до 28 853 613,35 рублей без учета НДС (протокол переторжки от 23.11.2018) и признано победителем закупки, так как предложило лучшие условия исполнения договора, исходя из примененных в закупке оценочных параметров, и его заявке по итогам окончательного ранжирования заявок участников присуждено первое место (протокол от 26.11.2018 № 9), что соответствует условиям документации о закупке.

Согласно подпункту 2.4.3.1 пункта 2.4.3, пункту 4.2.13 документации о закупке срок действия заявки участника не может быть менее 90 календарных дней со дня, следующего за днем проведения процедуры вскрытия поступивших на закупку конвертов с заявками, и должен быть указан в письме о подаче оферты.

Подпунктом 2.8.2.9 пункта 2.8.2 документации о закупке в рамках отборочной стадии организатору закупки предоставлено право направить в адрес участника закупки запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, в следующих случаях:

1. В составе заявки на участие в закупке отсутствуют, представлены не в полном объеме или в нечитаемом виде сведения, необходимые для определения соответствия:

- участника закупки требованиям документации в части обладания гражданской и специальной правоспособностью (выписки из ЕГРЮЛ, учредительные документы, лицензии, допуски, членство в саморегулируемых организациях и т.д.), наличия полномочий лица на подписание заявки от имени участника закупки, соответствия участника требуемым квалификационным параметрам (в отношении опыта, материально-технических, кадровых, финансовых и прочих ресурсов);

- заявки на участие в закупке требованиям документации в части характеристик предлагаемой продукции и договорных условий, расчета цены договора.

2. В заявке на участие в закупке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющие определить соответствие заявки на участие в закупке или участника закупки требованиям документации или осуществить оценку и сопоставление заявок допущенных участников закупки.

Порядок направления запросов установлен в подпунктах 2.8.2.10-2.8.2.14 пункта 2.8.2 документации о закупке и, в частности, предусматривает:

- не допускаются запросы, изменяющие суть заявки (предмет, объем, цена, номенклатура предлагаемой участником закупки продукции).

При направлении запросов разъяснений заявок на участие в закупке не допускается создание преимущественных условий участнику или нескольким участникам закупки.

При рассмотрении заявки ЗАО «ЕН Телеком» установлено, что в письме о подаче оферты от 01.10.2018 обществом указан срок действия заявки до 31.12.2018. На основании приведенных положений документации о закупке заказчиком был направлен ЗАО «ЕН Телеком» запрос о разъяснении заявки.

В ответ на направленный запрос ЗАО «ЕН Телеком» письмом от 09.11.2018 № 01/11-2018 представило пояснения, согласно которым срок действия предложения указывался при первоначальной подаче заявки, который на тот момент составлял 90 дней как того требовали положения документации. Во избежание разночтений участником закупки было выслана оферта с увеличенным сроком – до 28.02.2019. В связи с чем Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии у заказчика оснований для отклонения заявки ЗАО «ЕН Телеком».

Таким образом, Комиссия признает жалобу заявителя необоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СИСТЕМА» (ИНН: 7716788226; ОГРН: 5147746265442) на действия АО «Зарамагские ГЭС» (ИНН: 1505008701, ОГРН: 1021500822001) при проведении закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.11.2018 № ИГ/58161/18.