

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-24/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

25.01.2023 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

<...>: <...>, <...>, <...>, <...>, <...>,

представители <...> 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 <...> от 29.12.2022 № 107 на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поддержание располагаемой мощности МгеоЭС, бурение скважин Гео-10 – Гео-14 (извещение № 32211975689), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 29.12.2022 № 107 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик), <...> (далее – Организатор) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поддержание располагаемой мощности МгеоЭС, бурение скважин Гео-10 – Гео-14 (извещение № 32211975689) (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.

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 продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным протоколом заседания совета директоров от 29.09.2022 № 349 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных

Законом

о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная

в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 21.12.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 267 881 092, 70 рубля;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 06.02.2023;
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 03.03.2023;
5. Дата подведения итогов – 15.03.2023.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа

необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 11.01.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 25.01.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, ввиду следующего:

1. Заказчиком в Документации установлено ненадлежащее требование к участникам закупки о наличии материально-технических ресурсов;
2. Заказчиком в Документации установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Предпочтительность участника» (далее – Критерий).

Представители Организатора и Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации установлено ненадлежащее требование к участникам закупки о наличии материально-технических ресурсов.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с разделом «Термины и определения» Документации участником признается любое юридическое/физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, или несколько юридических/физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического/физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», выразившее заинтересованность в участии в закупке (посредством получения документации о закупке, направления запроса о разъяснении, внесения обеспечения заявки или подачи заявки на участие в закупке).

На основании пункта 4.9.2 Документации в рамках рассмотрения заявок (отборочной стадии) осуществляется проверка каждой заявки на предмет соответствия отборочным критериям, установленным в разделе 12 Документации.

При этом с учетом пункта 3.1.5 Документации помимо обязательных и специальных требований к участникам, в приложении № 3 к Документации могут быть установлены квалификационные требования (подраздел 10.3 Документации), которым должны соответствовать участники.

Пунктом 7 раздела 12 Документации установлен отборочный критерий «Соответствие участника квалификационным требованиям», предусмотренным разделом 10.3 Документации.

Подпунктом 1 раздела 10.3 Документации установлено требование к участникам закупки о наличии опыта/материально-технических ресурсов/ кадровых ресурсов, которые установлены исходя из предмета закупки в технических требованиях Заказчика (приложение №1 к Документации), раздел «Требования к участникам». С целью подтверждения соответствия указанному требованию участники предоставляют, в том числе справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в

рамках выполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса, по установленной в Документации форме (подраздел 7.9 Документации), включая обязательные приложения к ней.

Подпунктом 10.3 приложения № 1 к Документации установлено требование к участнику закупки о наличии материально-технических ресурсов, в соответствии с которым: «Участник закупки должен обладать следующими материально-техническими ресурсами:

Буровой установки грузоподъемностью не менее 140 тонн – 1 шт., отвечающей требованиям, указанным в пункте 3 раздела 9 Приложения № 1 к Документации.

Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником закупки в составе заявки сведений по форме «Справка о материально-технических ресурсах», приведенной в Документации и гарантийное письмо в произвольной форме о заключении договора аренды/гарантийное письмо о заключении договора на оказание услуг машин и механизмов/гарантийное письмо в произвольной форме о наличии у участника в собственности материально-технических ресурсов».

При этом в соответствии с подпунктом «б» пункта 4.9.6 Документации по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия Заказчика отклоняет несоответствующие заявки, в том числе за несоответствие участников требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком ненадлежащим образом установлено требование к участникам закупки о наличии материально-технических ресурсов, а именно буровой установки с грузоподъемностью не менее 140 тонн.

Изучив положения подпункта 1 раздела 10.3, подпункта 10.3 приложения № 1 к Документации, Комиссия ФАС России установила, что установленное Заказчиком требование о наличии материально-технических ресурсов на этапе подачи заявок является неправомерным, поскольку участник закупки, не обладающий буровой установкой грузоподъемностью не менее 140 тонн, признается несоответствующим требованиям Документации и подлежит отклонению от участия в закупке, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленное Заказчиком и Организатором требование необоснованно ограничивает количество участников закупки и не соответствует требованиям Закона о закупках.

Кроме того, указанное требование не свидетельствует о невозможности надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Конкурса, а также налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для реализации права такого участника на участие в Конкурсе.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика и Организатора, выразившиеся в установлении квалификационного требования о наличии материально-технических ресурсов, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пункта 9 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.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников закупки по Критерию.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Подпунктом 11.1 приложения № 1 к Документации установлены «требуемые характеристики буровой установки:

1. При выполнении работ должна применяться буровая установка, датой изготовления не старше 3-х лет. Данное условие обусловлено повышенными требованиями к надежности буровой установки ввиду выполнения работ в сложных климатических условиях (высота над уровнем моря 950 м, скорость ветра – до 60 м/с, толщина снежного покрова – до 10 м), а также на глубину бурения до 2200 метров на высокотемпературных (300-350С°), геологически сложных геотермальных месторождениях парогидротерм в твердых, термоизменённых горных структурах с низкой скоростью проходки бурового инструмента, вызванных наличием высоких рисков аварийности буровых работ;
2. Циркуляционная система буровой установки должна включать в себя блок очистки, блок хранения (не менее 5 ёмкостей с объемом не менее 40м³ каждая) и блок приготовления бурового раствора объемом не менее 40м³. Обязанность циркуляционной системы должна

обеспечивать одновременно

ОГР и ЗГР с бурением, в том числе при поглощении и обеспечить ввод химических реагентов по «циклу»;

3. Не менее 4 ступеней очистки (2 поточных ВС, 1 СГЦУ, 1 центрифуга (не менее 800 об/мин, производительность не менее 8 л/сек), дегазатор;
4. Эффективность системы очистки не менее 85%. Поточные вибросита в количестве не менее 2 шт. 3х-4х панельные, с силой G (ускорение силы тяжести) не менее 6 и не более 8 м/с². Мёртвая зона рабочих емкостей не более 15%. Наличие мойки высокого давления.
5. Высота свечи не менее 18 м, емкость подсвечника для СБТ, УБТ не менее 2500 м, комплектация контрольно-измерительных приборов, предусмотренная Правилами безопасности в нефтяной и газовой промышленности, системой контроля параметров технологических операций при проведении буровых работ с умеренным и холодным климатом на буровых установках всех типов, системой видеорегистрации. Насосы с регулируемой подачей в количестве не менее 2 шт».

При этом подпунктом 2 пункта 13.1 раздела 13 Документации установлен Критерий, в соответствии с которым оценивается соответствие буровой установки требованиям Заказчика.

Расчет оценки предпочтительности по частному критерию по методу «Оценка предпочтительности посредством однозначной числовой шкалы измерений»: порядок осуществления оценки (значение оцениваемого параметра), в зависимости от соответствия содержания предоставленной в i-ой заявке «Справки о материально-технических ресурсах», приведенной в Документации требованиям, установленным пунктом 11.1 приложения № 1 к Документации.

$B_2 = 0$: Буровая установка не соответствует требованиям пункта 11.1 приложения № 1 к Документации;

$B_2 = 1$: Буровая установка соответствует требованиям одного из подпунктов пункта 11.1 приложения № 1 к Документации;

$B_2 = 2$: Буровая установка соответствует требованиям двух любых

подпунктов пункта 11.1 приложения № 1 к Документации;

$B_2 = 3$: Буровая установка соответствует требованиям трех любых подпунктов пункта 11.1 приложения № 1 к Документации;

$B_2 = 4$: Буровая установка с соответствует требованиям четырех любых подпунктов пункта 11.1 приложения № 1 к Документации;

$B_2 = 5$: Буровая установка соответствует требованиям всех подпунктов пункта 11.1 приложения № 1 к Документации.

где:

B_2 – рассчитанная оценка предпочтительности по данному частному критерию оценки в баллах.

Шкала оценок от 0 до 5 баллов.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком ненадлежащим образом сформирован порядок оценки заявок участников Закупки по Критерию, ввиду наличия в отношении оцениваемой буровой установки избыточного требования к дате изготовления буровой установки.

Представители Заказчика, Организатора на заседании Комиссии ФАС России сообщили, что порядок оценки заявок участников закупки по Критерию установлен Заказчиком с целью выявления участника, наилучшим образом соответствующего требованиям Заказчика, а также способного обеспечить надлежащее выполнение работ по предмету закупки.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что указанная характеристика не является единственной характеристикой подлежащего оценке по Критерию оборудования, за соответствие которой начисляется определенное количество баллов.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленный порядок оценки заявок участников закупки по Критерию не противоречит требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика, Организатора, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 29.12.2022 № 107 на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поддержание располагаемой мощности МгеоЭС, бурение скважин Гео-10 – Гео-14 (извещение № 32211975689) обоснованной в части неправомерного установления требования к участникам закупки о наличии материально-технических ресурсов.
2. Признать <...>, <...> нарушившими пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать <...>, <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 25.01.2023 по делу № 223ФЗ-24/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 25.01.2023 по делу № 223ФЗ-24/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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