

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13144/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Энсис Технологии» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Атомкомплект», АО «РИР» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по проведению энергетического обследования (энергоаудит) для нужд АО «ОТЭК» (реестровый № 32009211080, далее — Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная несогласием с отклонением его заявки от участия в Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт, ЕИС).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия

дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок участников Закупки от 29.07.2020 № 3/2006031065148 заявке Общества отказано в допуске на основании подпунктов (а), (б) пункта 10.14 Части 2 Тома 1 Закупочной документации, а именно:

– несоответствие участника требованиям пункта 4.1 подраздела 2.1.1 Раздела 2.1. Части 1 Тома 1 Закупочной документации, в части наличия опыта в рамках заключенных договоров, завершенных/ оказанных в 2017-2020 гг. работ/ услуг по проведению энергетических обследований на территории Российской Федерации на общую сумму не менее 92 888 000 руб. без учета НДС.

В составе заявки ООО «ЭНСИС ТЕХНОЛОГИИ» представлены договоры не соответствующие, по предмету договора, требованию закупочной документации;

– Несоответствие заявки по составу требованиям пункта 4.2 подраздела 2.1.1 Раздела 2.1. Части 1 Тома 1 закупочной документации, в части предоставления, на все требующиеся МТР, копий документов, подтверждающих наличие на учете объектов основных средств в бухгалтерском учете (актов о приемке-передаче объекта основных средств по форме № ОС-1 и/или инвентарные карточки учета объектов основных средств по форме №ОС-6, утвержденные Постановлением Госкомстата России от 21.01.2003 № 7).

В составе заявки ООО «ЭНСИС ТЕХНОЛОГИИ» на все МТР, указанные в справке, не предоставлены документы, подтверждающие наличие на учете объектов основных средств.

Изучив представленные документы и сведения в совокупности и взаимосвязи, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 4.1 подраздела 2.1.1 Раздела 2.1 Части 1 Тома 1 Закупочной документации участник должен подтвердить наличие опыта в рамках заключенных договоров завершенные/ оказанные в 2017-2020 гг. работы/ услуги по проведению энергетических обследований (энергетическое обследование - сбор и обработка информации об использовании энергетических ресурсов в целях получения достоверной информации об объеме используемых энергетических ресурсов, о показателях энергетической эффективности, выявления возможностей энергосбережения и повышения энергетической эффективности с отражением полученных результатов в энергетическом паспорте) на территории Российской Федерации на общую сумму не менее 92 888 000 руб. без учета НДС.

При проверке на соответствие данному требованию применяется следующий порядок:

Участник закупки должен иметь опыт выполнения данного вида работ и(или) услуг не менее объема, рассчитанного по следующей формуле: опыт участника = (сумма данного требования, руб.) x ((стоимость вида работ и(или) услуг, оказываемых участником, в руб. + стоимость вида работ и(или) услуг, оказываемого соисполнителями, оказывающими 5% и менее работ и(или) услуг от общей

стоимости данных работ и(или) услуг согласно заявке участника, в руб.) / общую стоимость данного вида работ и(или) услуг, указанную в заявке участника в руб.)).

Привлекаемые соисполнители, оказывающие услуги свыше 5% от общей стоимости работ и(или) услуг согласно заявке участника, должны иметь опыт оказания данного вида работ и(или) услуг не менее объема, рассчитанного по следующей формуле: опыт соисполнителя = (сумма данного требования, руб.) x ((стоимость вида работ и(или) услуг, оказываемого соисполнителем, в руб.) / общую стоимость вида работ и(или) услуг, указанную в заявке участника, в руб.)).

В подтверждение участником представляется справка об опыте выполнения договоров (подраздел 5.1, Форма 4) в формате Word или Excel (желательно в Excel) с обязательным приложением копий следующих документов, оформленных в соответствии с правилами бухгалтерского учета:

документов, подтверждающих состав услуг, составленных в рамках договора, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

реквизиты договора (номер и дата);

перечень оказанных работ и(или) услуг;

документов, подтверждающих исполнение работ и(или) услуг, составленных в рамках договора для финансовой отчетности, подписанных сторонами договора, содержащих следующие сведения:

реквизиты договора (номер и дата);

перечень переданных и принятых заказчиком по договору работ и(или) услуг;

стоимость переданных и принятых заказчиком по договору работ и(или) услуг.

Заявителем в составе заявки был представлен ряд договоров, предметом которых является оказание услуг, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов (в том числе снижения технологического расхода (потерь) электроэнергии при ее передаче в электрических сетях) путем выявления и снижения потерь в электрических сетях, что указано в Справке о опыте выполнения договоров и в самих договорах, а также в актах выполнения работ, представленных в составе заявки Общества.

Заявитель указал, что в соответствии со статьей 19 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» указано, что предметом энергосервисного договора (контракта) является осуществление исполнителем действий, направленных на энергосбережение и повышения энергетической эффективности использования энергетических ресурсов заказчиком. Энергосервисный договор (контракт) должен содержать, в том числе, условие о величине экономии энергетических ресурсов (в том числе в стоимостном выражении), которая должна быть обеспечена исполнителем в результате исполнения энергосервисного договора (контракта).

Величина достигаемой экономии энергетических ресурсов в представленных Заявителем договора присутствовала.

Таким образом, учитывая предлагаемую Организатором закупки формулировку «энергетическое обследование», представленные договоры в справке об опыте Заявителя соответствовали требованиям Закупочной документации.

В свою очередь, Комиссия также отмечает, что наличие у участников закупки опыта выполнения договоров не может являться критерием допуска к участию в Закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, в данном случае при оказании услуг.

Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в данном случае в Закупке.

В свою очередь, учитывая, каким образом Заказчиком сформулировано требование к наличию у участника необходимого опыта, представляется возможным сделать вывод, что совокупность установленных условий к опыту участника направлено не на гарантированное и своевременное оказание услуг для обеспечения непрерывности и эффективности процесса обеспечения деятельности Заказчика, а имело целью ограничить конкуренцию.

Также в соответствии с пунктом 4.2 подраздела 2.1.1 Раздела 2.1. Части 1 Тома 1 закупочной документации установлено требование о наличии у участника материально-технических ресурсов (далее – МТР), достаточного для исполнения договора количество МТР (машин и механизмов, специальных приспособлений и инструментов) для выполнения работ и(или) оказания услуг, в том числе:

- Электроанализатор - не менее 10 ед.;
- Портативный расходомер жидкости - не менее 10 ед.;
- Тепловизор - не менее 7 ед.;
- Пирометр - не менее 10 ед.;
- Измеритель освещенности - не менее 5 ед.;
- Газоанализатор - не менее 4 ед.

Участником представляется справка, подтверждающая наличие у участника закупки, привлекаемых субподрядчиков/соисполнителей, соответствующих МТР, необходимых для полного и своевременного выполнения договора (соответствующая форма ЭТП) с обязательным приложением:

для остальных МТР - копий документов, подтверждающих наличие на учете объектов основных средств в бухгалтерском учете (актов о приемке-передаче объекта основных средств по форме № ОС-1 и/или инвентарные карточки учета

объектов основных средств по форме №ОС-6, утвержденные Постановлением Госкомстата России от 21.01.2003 № 7),

в случае использования арендованных МТР также предоставляются – копии подписанных с двух сторон договоров аренды между участником закупки, субподрядчиком/соисполнителем, и каждым арендодателем, с указанием наименований, количества, сроков аренды арендуемых материально-технических ресурсов;

если на этапе закупки только намерение заключить договор купли-продажи и/или аренды МТР между участником закупки субподрядчиком/соисполнителем и каждым продавцом или арендодателем также предоставляются:

копии предварительного договора купли-продажи и/или аренды МТР (соглашения о намерениях), создающего для сторон однозначные обязательства заключения основного договора в случае признания участника закупки победителем или принятия решения о заключении договора с таким участником по результатам закупки, с указанием наименований и количества МТР

или

копии договора купли-продажи и/или аренды МТР с отлагательным условием, создающего для сторон однозначные обязательства вступления такого договора в силу в случае признания участника закупки победителем или принятия решения о заключении договора с таким участником по результатам закупки, с указанием наименований и количества МТР.

Вместе с тем Комиссия также отмечает, что наличие у участников закупки определенных производственных мощностей не может являться критерием допуска к участию в Закупке, так как соответствие указанным требованиям не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Закупки, поскольку такие производственные мощности могут быть приобретены участником после подведения итогов в случае признания участника победителем Закупки, в связи с тем, что установление такого требования налагает дополнительные обязательства на участников для целей принятия участия в Закупке.

Комиссия отмечает, что соответствующее требование могло быть установлено заказчиком непосредственно к исполнителю договора об обеспечении с его стороны определенных кадровых ресурсов на этапе исполнения обязательств по договору.

Поскольку Заказчик вправе самостоятельно устанавливать требования к претендентам, условиям допуска к участию, к составу их заявок, перечню документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям, то он обязан, в первую очередь, при формировании таких требований руководствоваться принципами провозглашенными Законом о закупках.

Также необходимо учесть, что наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно,

требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Таким образом, отклонение заявки является следствием утверждения в Закупочной документации ненадлежащих требований к участникам закупочной процедуры, что не отвечает требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом указанных обстоятельств дела Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику обязательного к исполнению предписания о пересмотре заявок участников без оспариваемых Заявителем требований.

Резюмируя изложенное и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энсис Технолоджи» (ОГРН: 1027703001864, ИНН: 7703351615) на действия АО «РИР» (ОГРН: 1117746439480, ИНН: 7706757331), АО «Атомкомплект» (ОГРН: 1107746480490, ИНН: 7706738770) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-13144/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.08.2020 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 14.08.2020 по делу № 077/07/00-13144/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Атомкомплект», АО «РИР» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по проведению энергетического обследования (энергоаудит) для нужд АО «ОТЭК» (реестровый № 32009211080, далее — Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику отменить протокол заседания Закупочной комиссии по подведению итогов Закупки от 30.07.2020 № 4/2006031065148, протокол заседания Закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок участников Закупки от 29.07.2020 № 3/2006031065148.
 2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
 3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
 4. Заказчику провести рассмотрение поступивших заявок с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 14.08.2020 по делу № 077/07/00-13144/2020.
 5. Оператору электронной торговой площадки — АО «ЕЭТП», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Заказчиком.
 6. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями

Гражданского кодекса Российской Федерации.

7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 21.09.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.09.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.