

РЕШЕНИЕ

по делу № 8-01/103

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 19 августа 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 22 августа 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

В присутствии представителей:

АО «ДГК» - <...> (доверенность от 30.01.2015 № 51/112),

ООО «ТРС-Урал» - <...> (доверенность 01.08.2016),

ООО «Производственно-коммерческая фирма «Точка опоры» - представило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя,

рассмотрев дело № 8-01/103 по признакам нарушения АО «ДГК» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ООО Производственно-коммерческая фирма «Точка опоры» с жалобой на действия АО «ДГК» при проведении открытого запроса предложений на поставку геомембраны в комплекте с герметизирующей лентой для объекта «Строительство нового золошлакоотвала Партизанской ГРЭС «Зеленая балка» с применением геосинтетических материалов – геомембран и геотекстиля.

Из обращения следует, что на участие в закупке поданы заявки ООО «Тегола-Восток» и ООО «ТРС-Урал», которые являются аффилированными лицами, заявка

ООО «ТРС-Урал» допущена к участию в закупке и общество признано победителем закупки, несмотря на отсутствие в составе его заявки ряда документов, предоставление которых является обязательным в соответствии с закупочной документацией. Допущенные закупочной комиссией нарушения свидетельствуют о несоблюдении антимонопольного законодательства.

В представленных пояснения АО «ДГК» и его представители в заседании комиссии с нарушением антимонопольного законодательства не согласились, пояснив, что отсутствующие в составе заявки ООО «ТРС-Урал» документы признаны экспертами при оценке заявок недостаточным основанием для отказа обществу в допуске к участию в закупке, так как отсутствие этих документов не влияет на надлежащее исполнение условий договора. В ходе оценки заявок на предмет соответствия требованиям документации эксперты руководствовались информацией сайтов налогового органа, службы судебных приставов, арбитражных судов и сведений, свидетельствующих о неспособности общества выполнить условия договора не установлено. При проведении переторжки участникам, допущенным к закупке, предоставлено право повысить предпочтительность своих ценовых предложений, ООО «ТРС-Урал» предложило наименьшую цену договора, в связи с чем признано победителем. Ссылка в жалобе на аффилированность ООО «Тегола-Восток» и ООО «ТРС-Урал» не может быть принята, так как ООО «Тегола-Восток» отказано в допуске к закупке. Заключенный по результатам закупки договор исполнен в полном объеме.

Представитель ООО «ТРС-Урал» поддержал правовую позицию заказчика.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела откладывалось в целях подготовки заключения об обстоятельствах дела. Заключение от 21.07.2016 направлено в адрес участвующих в деле лиц.

В продолженном заседании комиссии представитель ответчика просила прекратить дело о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с отсутствием в действиях общества признаков его нарушения. При проведении закупки закупочная комиссия руководствовалась положениями закупочной документации, устанавливающими право, а не обязанность комиссии отклонить заявку при отсутствии в ней полного перечня необходимых документов. Так как выявленные комиссией недостатки заявки ООО «ТРС-Урал» не влияли на качество исполнения договора, предложенный к поставке товар соответствовал требованиям технического задания, обществом предложена наименьшая цена договора, общество соответствовала основным требованиям к участнику закупки, комиссией принято решение допустить его к участию в проводимом запросе предложений.

Представитель ООО «ТРС-Урал» поддержал позицию заказчика.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей участвующих в деле лиц, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

[Закон](#) № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Частью 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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 о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

15.12.2015 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31503090901 о проведении указанного запроса предложений, закупочная документация. Начальная (максимальная) цена договора 9694566,00 руб. с НДС. С учетом внесенных в документацию изменений срок окончания подачи заявок 19.01.2016, рассмотрение заявок до 25.03.2016, подведение итогов закупки 08.04.2016.

В установленный срок на участие в закупке поданы заявки ООО «Тегола-Восток», ООО «ПКФ «Точка опоры», ООО «ТРС-Урал», ООО «ТД «РГК» (протокол вскрытия заявок от 20.01.2016 № 1986).

В результате рассмотрения заявок заявки ООО «Тегола-Восток», ООО «ТД «РГК» закупочной комиссией отклонены, как не соответствующие требованиям закупочной документации, заявки ООО «ПКФ «Точка опоры», ООО «ТРС-Урал» допущены к участию в запросе предложений (протокол от 31.03.2016 № 1987).

Победителем запроса предложений признано ООО «ТРС-Урал», предложившее лучшие условия исполнения договора (протокол выбора победителя от 05.04.2016 № 1987/1). С обществом заключен договор поставки от 14.04.2016 № 296/81-16

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ документация о закупке должна содержать установленные заказчиком требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9).

Из пунктов 1.1.2, 1.3.2 закупочной документации следует, что запрос предложений

проводится в электронной форме с использованием функционала электронной торговой площадки b2b-esv.

Пунктом 2.5.1 документации к участникам установлены общие требования, в том числе, участник закупки не должен являться аффилированным по отношению к одному и более другим участникам закупки. Это же требование является отборочным критерием оценки заявок участников в соответствии с приложением № 3 к документации.

В составе заявки участник должен представить перечень документов, установленных пунктами 2.4.1, 2.5.3 документации, в числе которых справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров (форма 9), справка о материально-технических ресурсах (форма 10), справка о кадровых ресурсах (форма 11), информационное письмо о наличии у участника запроса предложений связей, носящих характер аффилированности с организатором запроса предложений (в том числе и сотрудниками организатора) и сотрудниками заказчика (форма 12), справку об отсутствии признаков крупной сделки (форма 14), справку об отсутствии заинтересованности (форма 15), справка участника «Сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)».

В случае, если по каким-либо причинам участник запроса предложений не может предоставить требуемый документ, он должен приложить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа (подпункт 2.5.3.4).

В соответствии с пунктами 2.8.1, 2.8.2 документации рассмотрение заявок включает отборочную стадию и стадию оценки и сопоставления заявок.

В рамках отборочной стадии закупочная комиссия проверяет: правильность оформления заявок участников и их соответствие требованиям документации о закупке по существу; соответствие участников запроса предложений требованиям документации о закупке (в том числе, опыт, правоспособность, квалификация); соответствие предлагаемой продукции требованиям документации о закупке; соответствие предлагаемых договорных условий требованиям документации о закупке по критериям, указанным в приложении № 3.

В рамках отборочной стадии организатор/закупочная комиссия может запросить у участников запроса предложений разъяснения или дополнения их заявок, в том числе представление отсутствующих документов.

По результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые: поданы участниками запроса предложений, которые не отвечают требованиям документации о закупке; содержат предложения, не соответствующие установленным условиям документации о закупке; не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями документации о закупке; содержат недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию или документы; поданы участниками запроса предложений, которые не согласились с предложениями закупочной комиссией по исправлению очевидных арифметических или грамматических ошибок в их заявках.

Заявкой ООО «ТРС-Урал», экспертными заключениями, подготовленными по

результатам рассмотрения заявок, подтверждается, что обществом в заявке не представлены справки о выполнении аналогичных работ (форма 9), о материально-технических ресурсах (форма 10), о кадровых ресурсах (форма 11), выписка из ЕГРЮЛ, информационное письмо о наличии у участника запроса предложений связей, носящих характер аффилированности с организатором запроса предложений (в том числе и сотрудниками организатора) и сотрудниками заказчика (форма 12), справка об отсутствии признаков крупной сделки (форма 14), справка об отсутствии заинтересованности (форма 15), справка участника «Сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)», ООО «Тегола-Восток» и ООО «ТРС-Урал» являются аффилированными лицами, что не соответствует требованиям документации и является основанием для отказа в допуске к участию в запросе предложений.

Данные обстоятельства ответчиком не оспариваются.

Справка, объясняющая причины отсутствия указанных документов, в нарушение подпункта 2.5.3.4 документации обществом также не представлена. Дополнительные запросы обществу о предоставлении недостающих документов организатором закупки, закупочной комиссией не направлялось.

Частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен и иных проводимых в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7).

Допуск к участию в запросе предложений ООО «ТРС-Урал», заявка которого не отвечает требованиям закупочной документации, признание его победителем запроса предложений необоснованно обеспечило ему преимущество в заключении договора поставки, привело к ограничению конкуренции между участниками закупки, повлияло на результат проведенной закупки, в связи с чем действия АО «ДГК» нарушают часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия соглашается с доводом ответчика о том, что наличие аффилированности ООО «Тегола-Восток» и ООО «ТРС-Урал» в данном случае не являлось основанием для отклонения заявки последнего, поскольку ООО «Тегола-Восток» отказано в допуске к участию в закупке.

В то же время нельзя признать состоятельной позицию о несущественности отсутствия поименованных документов в составе заявки общества, поскольку установленной документацией порядок оформления и подачи заявок, равно как и порядок оценки таких заявок на соответствие требованиям документации должны в равной мере применяться ко всем участникам закупки, на что прямо указано в части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Устанавливая перечень обязательных требований к участнику, перечень документов, которые должны быть представлены в заявке в подтверждение

соответствия участника установленным требованиям, заказчик тем самым определяет последовательную процедуру отбора претендента. При этом условиями документации определено, что такой отбор осуществляется не только с позиции соответствия предлагаемого товара, работы, услуги требованиям технического задания, но и с позиции оценки претендента на соответствие всем установленным в приложении 3 к документации критериям.

Положений, допускающих проводить частичную проверку заявок по указанным критериям, либо позволяющих претендентам без надлежащего обоснования не предоставлять в составе заявки какие-либо документы, закупочная документация не содержит.

По результатам проведенной закупки АО «ДГК» и ООО «ТРС-Урал» заключен договор поставки, который исполнен в полном объеме, в связи с чем приведение сторон в положение, существовавшее до допущенного нарушения антимонопольного законодательства, путем выдачи предписания, не представляется возможным.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «ДГК», выразившиеся в необоснованном допуске ООО «ТРС-Урал» к участию в открытом запросе предложений на поставку геомембраны в комплекте с герметизирующей лентой для объекта «Строительство нового золошлакоотвала Партизанской ГРЭС «Зеленая балка» с применением геосинтетических материалов – геомембран и геотекстиля (извещение № 31503090901), нарушающими часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

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