

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей: руководитель управления Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: заместитель руководителя, начальник отдела контроля органов власти; главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ФГБУ «Центр лабораторного анализа и технических измерений по Дальневосточному федеральному округу» - представитель по доверенности;
- АО «Порт Ванино» - представители по доверенности;

рассмотрев жалобу ФГБУ «Центр лабораторного анализа и технических измерений по Дальневосточному федеральному округу», материалы дела №8-01/5 (027/10/18.1-118/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ФГБУ «Центр лабораторного анализа и технических измерений по Дальневосточному федеральному округу» (далее - ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО») на действия АО «Порт Ванино» при проведении запроса коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторных исследований промышленных выбросов на источниках, на контрольных постах в зоне влияния выбросов АО «Порт Ванино» и эффективности газоочистного оборудования, согласно техническому заданию (2501011) (извещение № 32009847759).

Как следует из жалобы и дополнений к ней, заказчиком необоснованно осуществлен допуск к итоговой оценке заявки участника ООО «БПО-Отрадный», поскольку у данного участника, как и у заявителя, отсутствует аккредитация в области методики по определению пыли каменного угля. Также заказчиком неправомерно определен способ осуществления процедуры закупки.

Представители АО «Порт Ванино» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 02.02.2021 №025-10/013, дополнительно пояснив, что в соответствии с п.1.6 технического задания закупочная процедура проводилась на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторных исследований промышленных выбросов на источниках, на контрольных постах в зоне влияния выбросов АО «Порт Ванино» и эффективности газоочистного оборудования, согласно техническому заданию, одним из веществ, контроль за содержанием

которого в промышленных выбросах АО «Порт Ванино», необходимо провести исполнителю, является пыль каменного угля. В соответствии с п.3.1 технического задания установлено требование о наличии аккредитации лабораторий в заявленных областях в соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений». ООО «БПО-Отрадный» привлечен субподрядчик в лице ООО «Экоцентр» с целью определения лабораторных исследований, а именно пыль каменного угля. Также пояснив, что заказчик наделен правом самостоятельно выбирать способ осуществления закупки.

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

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

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 установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

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, 2 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.

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).

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 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.

Закон о закупках 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

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

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).

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, оформлению 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).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Порт Ванино», утвержденного приказом от 29.06.2020 № 943 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Согласно пункту 5.8 Положения о закупке требования, предъявляемые к участникам закупки, закупаемой продукции, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленным заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым им продукции, к условиям исполнения договора.

Пунктом 5.9 Положения о закупке определены способы проведения закупки (конкурентные и неконкурентные).

Запрос коммерческих предложений проводится в случаях, когда заказчиком для определения наилучших условий поставки продукции, выполнения работ, оказания услуг, помимо цены применяются иные критерии оценки, предусмотренные закупочной документацией. Запрос коммерческих предложений проводится при закупках сложной продукции, работ и услуг. Победитель запроса предложений определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке (пункт 10.12.1 Положения о закупке).

Под запросом коммерческих предложений понимается процедура закупки, при которой ЗК на основании критериев и порядка оценки, установленных в тексте извещения и закупочной документации, определяет участника процедуры закупки, предложившего лучшие условия выполнения договора на поставку продукции, выполнения работ, оказания услуг (пункт 10.12.2 Положения о закупке).

При запросе коммерческих предложений организатор закупки публикует извещение о закупке и закупочную документацию в ЕИС (при закрытом запросе коммерческих предложений – также одновременно направляется

заранее определенным участникам) не менее чем за 4 (четыре) рабочих дня до окончательного срока представления предложений участниками. При закрытом запросе извещение о закупке и закупочная документация направляются участникам, перечень которых определяется заранее, решением закупочной комиссии или иного уполномоченного органа. Количество таких участников не должно быть менее двух (пункт 10.12.3 Положения о закупке).

В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия (пункт 10.12.4 Положения о закупке).

25.12.2020 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru АО «Порт Ванино» размещено извещение №32009847759 о проведении запроса коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторных исследований промышленных выбросов на источниках, на контрольных постах в зоне влияния выбросов АО «Порт Ванино» и эффективности газоочистного оборудования, согласно техническому заданию, закупочная документация, проект договора.

Начальная (максимальная) цена договора - 5 764 000, 00 руб. (без учета НДС), Срок подачи заявок – с 25.12.2020 по 15.01.2021. Дата подведения итогов – 26.02.2021 (не позднее).

В соответствии с пунктом 1.1.9 закупочной документации в качестве критерия и оценки сопоставления заявок по выбору победителя установлена приведенная стоимость 100%.

В соответствии с пунктом 3.5.4.1 закупочной документации в рамках оценочной стадии закупочная комиссия оценивает и сопоставляет предложения и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для заказчика, исходя из следующих критериев и их весового коэффициента, к которым отнесены приведенная стоимость, весовой коэффициент 1,0, в который включены в целях их оценки: цена, доля аванса, доля постоплаты, дней от уплаты аванса до поставки, дней от поставки до постоплаты, ставка дисконтирования, количество календарных дней в периоде, банковская гарантия, а также оценке подлежит при нескольких авансах и нескольких постоплатах в случае их предложения участниками закупки.

Закупочная комиссия (далее - ЗК) ранжирует предложения участников по степени предпочтительности условий, предложенных участниками (пункт 3.4.5.5 закупочной документации).

При одинаковых условиях поданных участниками заявок, ЗК ранжирует

предложения участников по дате и времени их подачи (пункт 3.5.4.6 закупочной документации).

Участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в пунктах 3.2.1.1, в соответствии с образцами форм раздела 4, включаемых в заявку, в числе которых подпункт «е» распределение объемов выполнения поставок, работ (услуг) между участником и субподрядчиками, по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей закупочной документации (раздел 4, форма 4), подпункт «б» аттестат аккредитации в соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», отвечающего требованиям к испытательным лабораториям, лицензия Федеральной службы по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды согласно постановления Правительства РФ от 30.12.2011 N 1216 «О лицензировании деятельности в области гидрометеорологии и в смежных с ней областях» (3.2.1 закупочной документации).

В соответствии с пунктом 3.2.2.1 закупочной документации участники запроса коммерческих предложений могут привлекать субподрядчиков при условии соблюдения нижеприведенных требований.

В соответствии с пунктом 3.2.2.2 закупочной документации участник должен доказать организатору запроса, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков (т.е. выполняющих более 5% объема поставок, работ (услуг)):

- a. осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика;
- b. согласен с выделяемым ему перечнем, объемами и сроками выполнения поставок, работ (услуг);
- c. отвечает требованиям настоящей документации по запросу коммерческих предложений, предъявляемых к участникам.

Любое юридическое лицо (индивидуальный предприниматель), принимающее участие в запросе коммерческих предложений, не может быть субподрядчиком у других участников данного запроса коммерческих предложений (пункт 3.2.2.3 закупочной документации).

В соответствии с пунктом 3.2.2.4 закупочной документации в связи с вышеизложенным участник готовит предложение с учетом следующих дополнительных требований: предложение дополнительно должно включать сведения о распределении объемов выполнения поставок, работ (услуг) между участником и субподрядчиками по установленной в настоящей закупочной документации форме (раздел 4, форма 4).

Согласно протоколу вскрытия конвертов от 19.01.2021 №2501011 поступило 3 заявки участников запроса предложений: ООО «БПО-Отрадный», ООО «ЭСГ «Охрана труда», ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО».

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 20.01.2021 №2501011 допущены к участию в запросе предложений заявки участников: ООО «БПО-Отрадный», ООО «ЭСГ «Охрана труда», отклонена заявка участника ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО» (несоответствие требованиям пункта 3.1 технического задания - не имеет в области аккредитации методики по определению пыли каменного угля).

Согласно протоколу подведения итогов от 20.01.2021 №2501011 при подаче заявок поступили ценовые предложения участников без учета НДС: ООО «БПО-Отрадный» - 2 333 120, 00 руб., ООО «ЭСГ «Охрана труда» - 4 833 333, 33 руб., ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО» - 5 714 094, 00 руб. При проведении первого этапа процедуры переторжки предложений участников не поступало. При проведении второго этапа процедуры переторжки предложение составило: ООО «БПО-Отрадный» - 1 808 333, 33 руб., ООО «ЭСГ «Охрана труда» - 2 316 666, 67 руб. Заявки участников ООО «БПО-Отрадный» и ООО «ЭСГ «Охрана труда» признаны соответствующими требованиям закупочной документации, заявка участника ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО» несоответствующей требованиям закупочной документации (предложение участника не соответствует требованиям пункта 3.1 технического задания - не имеет в области аккредитации методики по определению пыли каменного угля). Победителем признан ООО «БПО-Отрадный».

Материалами дела подтверждено, что в составе заявки участника ООО «БПО-Отрадный» представлены гарантийное письмо о заключении договора подряда с субподрядной лабораторией (ООО «Экоцентр») в области выполнения лабораторных исследований в области методики по определению пыли каменного угля, форма №4 (приложение №3 к письму о подаче оферты от 14.01.2021 №2501011) о распределении объемов выполнения поставок, работ (услуг) между участником и субподрядчиком, где определено выполнение лабораторных исследований промышленных выбросов на источниках, на контрольных постах в зоне влияния выбросов АО «Порт Ванино» и эффективности газоочистного оборудования ООО «БПО-Отрадный» в размере 92% от объема работ, а выполнение лабораторных исследований промышленных выбросов на источниках, на контрольных постах в зоне влияния выбросов АО «Порт Ванино» и эффективности газоочистного оборудования (пыль каменного угля) – ООО «Экоцентр» в размере 8% от объема работ.

Поскольку закупочная документация не содержит запрета на привлечение субподрядной организации, обладающей аккредитацией области методики по определению пыли каменного угля, в данной связи допуск закупочной комиссией к участию в запросе коммерческих предложений ООО «БПО-Отрадный» правомерен.

Довод заявителя о неправомерном определении заказчиком способа осуществления процедуры закупки и ранжировании заявок участников только по ценовому критерию, комиссией Хабаровского УФАС России не

принимается, поскольку в соответствии с пунктами 3.5.4.1, 3.5.4.5, 3.5.4.6 закупочной документации предложения участников ранжируются по цене, степени предпочтительности условий предложенных участниками, по дате и времени их подачи, по срокам оплаты, по срокам оказания услуг, следовательно, соответствует требованиям пункта 10.12.1 Положения о закупках.

Исходя из материалов дела, жалобу ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО» на действия АО «Порт Ванино» при проведении запроса коммерческих предложений, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, 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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ФГБУ «Центр лабораторного анализа и технических измерений по Дальневосточному федеральному округу» (далее - ФГБУ «ЦЛАТИ по ДФО») на действия АО «Порт Ванино» при проведении запроса коммерческих предложений на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторных исследований промышленных выбросов на источниках, на контрольных постах в зоне влияния выбросов АО «Порт Ванино» и эффективности газоочистного оборудования, согласно

техническому заданию (2501011) (извещение № 32009847759) необоснованной.

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