

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 7-11/90

(027/10/18.1-619/2024)

06.05.2024

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...>, членов комиссии: <...>; <...>,

в присутствии представителей:

- АО «Дальневосточная генерирующая компания»: <...>;

- ООО «Эко-Пром ДВ» представитель не явился (о дате, времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом).

рассмотрев ООО «Эко-Пром ДВ», материалы дела №7-11/90 (027/10/18.1-619/2024),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Эко-Пром ДВ» на действия заказчика – АО «ДГК» при проведении упрощенной закупки на оказание услуг по обезвреживанию отходов минеральной ваты, базальтового волокна и материалов на его основе для Артемовской ТЭЦ (извещение № RH02042400009).

Из жалобы следует, что при проведении закупки Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно изменены критерии оценки заявок, что привело к необоснованному определению победителя закупки.

АО «ДГК» представлен отзыв от 02.05.2024 №51/1-7873, в соответствии с которым считает жалобу необоснованной в полном объеме.

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

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, 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 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

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 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 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 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 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).

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

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).

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).

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара,

работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;

8) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки);

9) требования к участникам такой закупки;

10) требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

11) формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке;

12) дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки;

13) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

14) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона;

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

02.04.2024 АО «ДГК» на официальном сайте www.roseltorg.ru, rushydro.roseltorg.ru размещено извещение о проведении упрощенной закупки на оказание услуг по обезвреживанию отходов минеральной ваты, базальтового волокна и материалов на его основе для Артемовской ТЭЦ (извещение №RH02042400009). Дата и время окончания срока подачи заявок – 11.04.2024. Начальная (максимальная) цена договора – 955240,00 руб.

Положением о закупке предусмотрен перечень неконкурентных способов закупок, в который входит Упрощенная закупка (п. 4.2.1. Положения о закупке).

Упрощенная закупка - неконкурентная закупка, которая проводится путем направления предложения о заключении договора конкретному поставщику, выбранному на основании предварительного анализа рынка.

Общая последовательность действий Организатора закупки при проведении Упрощенной закупки определена: пунктом 7.3.1 Положения о закупке, Инструкцией «Система проведения процедур закупок в электронной форме для нужд Группы «РусГидро».

Согласно п. 3 Запроса документации Упрощенной закупки, единственным критерием выбора контрагента, с которым впоследствии будет заключен договор при условии соответствия технико-коммерческого предложения поставщика установленным требованиям Заказчика, являлась цена договора (без учета НДС).

Согласно процедуре проведения упрощенной закупки (п.7.3.1.7 Положения о закупке)

поставщик выбирается по самой низкой цене без НДС из предложенных.

Согласно протоколу подведения итогов RH02042400009 от 19.04.2024 на участие в закупке подано две заявки: ООО «Система» (сумма заявки 955240,00 рублей), ООО «Эко-Пром ДВ» (сумма заявки 955180,00 рублей). В результате подведения итогов победителем признан ООО «Система» предложившего наименьшую стоимость услуги по обезвреживанию отходов за 1 тонну, с предельной ценой договора 955240,00 рублей.

Как следует из пояснений Заказчика, на момент подведения итогов оба предложения участников соответствуют требованиям Запроса. В составе предложения каждым из участников приложен Расчет стоимости услуг, в котором представлена цена услуги за единицу (1 тонну), являющаяся базовой составляющей и прямо пропорционально определяющая итоговую стоимость договора. При этом, при прочих равных условиях (в том числе равных объемах вывоза и обезвреживания отходов) наименьшая цена договора фактически сложится с участником, предложившем наименьшую стоимость услуги за 1 ед.

Согласно материалам дела ООО «Система» предложена цена услуги за единицу (1 тонну) – 13750,00 рублей, ООО «Эко-Пром ДВ» предложена цена услуги за единицу (1 тонну) – 18628,50 рублей.

При этом, незначительная разница итоговых сумм в предложениях участников (60 руб.) не сопоставима с существенной разницей в стоимости услуги за 1 ед.

Исходя из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг с целью сокращения издержек Заказчика победитель определен по наименьшей стоимости услуги по обезвреживанию отходов за 1 тонну (без НДС).

При рассмотрении и оценке заявок был соблюден принцип равноправия и справедливости по отношению к Участникам закупки, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Из закупочной документации прямо следует, что для всех участников закупки действует единый порядок сопоставления ценовых предложений.

Вместе с тем, Закон о закупках не содержит норм относительно заключения договора по итогам неконкурентной закупки с лицом, предложившим наименьшую цену договора. При этом каждый из участников признает, что представленное им предложение не налагает на Заказчика обязательств по принятию его предложения.

Кроме того, в данном случае не применима статья 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающая антимонопольные требования к торгам, запросу предложений, запросу котировок, поскольку Упрощенная закупка в электронном виде проводилась не в указанных формах, вне конкурентных процедур.

Так, согласно пункту 37 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации № 2 от 4 марта 2021 г., по смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17, части 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом и введена в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, формирования конкурентного товарного рынка, создания условий его эффективного функционирования (далее – обязательные процедуры), например конкурентных процедур определения поставщика в соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе. Равным образом, исходя из требований части 5 статьи 17 Закона, частей 2–31 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в их взаимосвязи правила статьи 17 Закона применяются к конкурентным закупкам товаров, работ, услуг, осуществляемым в соответствии с Законом о закупках. Действия хозяйствующих

субъектов при осуществлении закупки товаров, работ, услуг не конкурентным способом (Упрощенная закупка) согласно Положению о закупке, принятому в соответствии с Законом о закупках, не могут быть рассмотрены на предмет нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) 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 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).

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эко-Пром ДВ» на действия заказчика – АО «ДГК» при проведении закупки на оказание услуг по обезвреживанию отходов минеральной ваты, базальтового волокна и материалов на его основе для Артемовской ТЭЦ (извещение № RH02042400009) - **необоснованной.**

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