

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-842/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИЦ Энергострой» 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»

28.08.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ИЦ Энергострой» от 21.08.2017 №Э-1259/17 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение генподрядных работ по объекту: «Строительство магистральной тепловой сети от ТЭЦ г. Советская Гавань до центральных тепловых пунктов потребителей по титулу «Строительство ТЭЦ в г. Советская Гавань, Хабаровский край» 1 этап строительства» ЛОТ №1 (ГКПЗ №112.1) (извещение № 31704922387), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ИЦ Энергострой» (далее — Заявитель) от 21.08.2017 №Э-1259/17 (вх. 128160/17 от 21.08.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» (далее — Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение генподрядных работ по объекту: «Строительство магистральной тепловой сети от ТЭЦ г. Советская Гавань до центральных тепловых пунктов потребителей по титулу «Строительство ТЭЦ в г. Советская Гавань, Хабаровский край» 1 этап строительства» ЛОТ №1 (ГКПЗ №112.1) (извещение № 31704922387) (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.

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро», решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 23.06.2016 № 239 с изменениями и дополнениями (от 07.04.2017 № 250) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

23.03.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 26.05.2017 в 17:00;

дата и время рассмотрения заявок — 13.06.2017 в 16:00;

дата и время подведения итогов — 27.06.2017 в 16:00;

Начальная максимальная цена договора — 2 264 221 245 рублей;

На участие в Конкурсе подано 10 заявок, допущено 2 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно допущена к участию в закупке заявка участника ООО «Смит-Ярцево», в виду отсутствия у указанного участника членства в саморегулируемой организации.
 - Заказчиком неправомерно отказано в допуске к участию в закупке заявке Заявителя.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- Согласно доводу Жалобы Заявителя Заказчиком неправомерно допущена к участию в закупке заявка участника ООО «Смит-Ярцево», в виду отсутствия у указанного участника членства в профильной саморегулируемой организации.

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

Аналогичный принцип предусмотрен подпунктом «г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.11.2.4 Положения о закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно протоколу выбора победителя по открытому конкурсу от 08.08.2017 № РГС-90/ОК-ВП (далее — Протокол) победителем закупки признан участник ООО «Смит-Ярцево» с итоговым баллом 5,47.

По мнению Заявителя, Заказчик не провел надлежащую проверку достоверности сведений, представленных ООО «Смит-Ярцево», поскольку данный участник по состоянию на 01.08.2017 не имеет членство в профильной саморегулируемой организации.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, в том числе заявку ООО «Смит-Ярцево», и пояснил, что заявка победителя содержит свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства на виды работ, в том числе по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), выданное от 26.07.2016г.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных сведений, подтверждающих довод Жалобы.

Учитывая изложенное довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно отказано в допуске к участию в закупке заявке Заявителя.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлен порядок расчета финансовой устойчивости на основании бухгалтерской отчетности за 2015, 2016, 1 квартал 2017 года, влекущее нарушение принципа равноправия.

Как пояснил Заявитель, не все участники закупочной процедуры осуществляют хозяйственную деятельность с 2015 г., в связи с чем такие организации (которые не имеют убытков за 2015 г.) будут оценены согласно положениям Документации, как финансово устойчивые и допущены к участию в закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения по Конкурсу от 01.08.2017 № РГС-90/ОК-Р заявке Заявителя отказано в допуске на основании пункта 2.8.2.5 «а» Документации, так как Заявитель имеет кризисное финансовое состояние. При этом ООО «СУ23», не имеющее финансовой отчетности за 2015 г., допущено к участию в Конкурсе, поскольку данное общество признано финансово устойчивым согласно Методики оценки деловой репутации и финансового состояния участников закупочных процедур.

Таким образом, по мнению Заявителя, указанные требования Документации не позволяют Заказчику в равной степени применить установленный порядок расчета финансовой устойчивости ко всем участникам.

Пунктом 6.3.7 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик может устанавливать требования к участникам, которые не должны накладывать на конкурентную борьбу излишних (необоснованных) ограничений, в том числе ограничений допуска к участию в закупке.

Подпунктом «б» пункта 2.5.1.1 Документации предусмотрено, что для того чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получение права заключить с Заказчиком договор, участник закупки должен обладать необходимыми для исполнения договора финансовыми возможностями (отсутствие кризисного финансового состояния) (данный показатель оценивается в соответствии с разделом 6 Методики оценки деловой репутации и финансового состояния участников закупочных процедур (далее – Методика оценки) (Приложение № 5 – Методика оценки деловой репутации и финансового состояния участников закупочных процедур) (далее — Методика финансовой устойчивости).

Пунктом 2.8.2.2 Документации установлено, что в рамках каждого из отборочных критериев, указанных в Приложении № 3 (далее – Отборочные критерии), выделяются подкритерии, по которым непосредственно будет проводиться отбор.

Согласно Отборочным критериям Документации у участника закупки должно отсутствовать кризисное финансовое состояние по результатам оценки финансово-экономической устойчивости участника, произведенной в соответствии с требованиями документации о закупке (финансовое состояние более 0,45 баллов в соответствии с разделом 6 Методики финансовой устойчивости).

В соответствии с пунктом 2 Методики финансовой устойчивости Документации

оценка деловой репутации и финансово-экономической устойчивости участника закупочной процедуры проводится экспертом по безопасности в ходе проведения закупочных процедур. Оценка проводится на основании следующих документов участника закупочной процедуры: учредительных и регистрационных документов; документов финансовой отчетности (в том числе копии бухгалтерской (финансовой) отчетности за последние 3 года); типовых форм документов, заполненных в соответствии с требованиями закупочной документации.

Пунктом 6.4.2.1 Методики финансовой устойчивости Документации предусмотрено, что для расчета финансовых показателей используются данные бухгалтерской отчетности участников закупочной процедуры по состоянию на 3 отчетные даты: предпоследний и последний завершённые финансовые годы, а также последняя отчетная дата незавершённого финансового года.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что при оценке финансового состояния участников закупки Заказчик использует показатели, установленные пунктами 6.3, 6.4 Методики финансовой устойчивости Документации. На основании установленных в данной методике формул при расчете финансовой устойчивости Заявителя учитывалась представленная в составе финансовая отчетность за 2015, 2016 г. При этом в связи с наличием в 2015 г. у организации убытков, совокупность рейтинговый балла составила менее 0,45. Заявителем в составе заявки не представлена финансовая отчетность за 1 квартал 2017 г.

Кроме того, как следует из пояснений Заказчика в целях создания равных условий участия в закупке, в таблице весовых коэффициентов отчетных дат установлена значимость каждой отчетной даты, что позволяет оценить каждый отчетный период в зависимости от обусловленной фактической даты создания и регистрации в установленном законе порядке.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил сведений, подтверждающих, что Заказчиком неправомерно отказано в допуске к участию в закупке заявке Заявителя, а также неправомерно допущена к участию в закупке заявка ООО «СУ23».

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, Комиссией ФАС России решением от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 (далее - Решение) в действиях Заказчика установлены нарушения в части неправомерного отказа в допуске заявкам участников закупки, установления Заказчиком избыточных требования к участникам закупки в качестве критериев допуска, неправомерно установленного права Заказчика затребовать от участников конкурса разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости), что нарушает часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Заказчику выдано предписание от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17, направленное на устранение выявленных нарушений, срок исполнения указанного предписания до 11.09.2017.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о

защите конкуренции Комиссия ФАС России,

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «ИЦ Энергострой» от 21.08.2017 №Э-1259/17 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение генподрядных работ по объекту: «Строительство магистральной тепловой сети от ТЭЦ г. Советская Гавань до центральных тепловых пунктов потребителей по титулу «Строительство ТЭЦ в г. Советская Гавань, Хабаровский край» 1 этап строительства» ЛОТ №1 (ГКПЗ №112.1) (извещение № 31704922387) необоснованной.
 - Признать заказчика «РАО Энергетические системы Востока» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Не выдавать заказчику ПАО «Энергетические системы Востока» обязательное к исполнению Предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, так как ранее по данной закупке выдано предписание от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17, направленное на устранение выявленных нарушений.
 - Не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.08.2017 № 223ФЗ-842/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, так как ранее по данной закупке переданы материалы дела от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

