

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15439/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.10.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

"....."

членов Комиссии:

"....."

"....."

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ".....",
".....",

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку гидротехнического, теплотехнического, контрольно-измерительного и вспомогательного оборудования для технологических и коммунальных нужд (закупка № 1168/ОКЭ-ДКСС/22, опубликованная на сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2464086&sso=1&code=-5#1>) (далее — Закупка),

в соответствии со ст. 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 при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров

по результатам торгов либо 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель обжалует неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил письменные возражения и истребуемые антимонопольным органом документы.

На заседании Комиссии, Заказчик пояснил следующее.

В составе заявки Заявителем указано, что ООО «Торговый дом «ЭнергоКИПавтоматика» (ИНН 2204092532) является производителем по

следующим номенклатурным позициям:

- пластинчатый теплообменник № 1, 2, 3;
- насосы: центробежный, питательный, консольный, химический;
- насос шестеренчатый;
- дымосос;
- водонагревательный котел;
- передвижная дизельная электростанция № 1;
- комплект теплотехнического оборудования;
- мазутная горелка;
- силовой масляный трансформатор;
- компрессор шестеренчатый двухконтурный;
- оборудование импортного производства марок STREAMLUX.

Формой технического предложения (приложение № 1.3 к закупочной документации) установлено, что при поставке товаров в техническом предложении должны быть указаны наименования предлагаемого товара, марка (при наличии), модель (при наличии), наименование производителя (если такое требование предусмотрено формой технического предложения) по каждой номенклатурной позиции.

В части II формы технического предложения (приложение № 1.3 к закупочной документации) установлена обязанность указания участниками наименования производителя.

Как отметил Заказчик, руководствуясь пунктом 3.7.2 закупочной документации им была проведена проверка представленной участником в составе заявки информации.

В ходе проверки Заказчиком установлено, что согласно выписке ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Торговый дом «ЭнергоКИПавтоматика» (ИНН 2204092532) является производство электромонтажных работ, в дополнительных видах деятельности отсутствует производство, например, насоса: центробежного, питательного, консольного, химического, насоса шестеренчатого, дымососа. Также в открытых источниках, размещенных в сети «Интернет» отсутствует информация о том, что компания является производителем.

Вместе с тем Заказчик отметил, согласно акту выездной проверки

Западно-Сибирского регионального центра безопасности от 26.08.2022 (далее – Акт) ООО «Торговый дом «ЭнергоКИПавтоматика» (ИНН 2204092532) не является изготовителем продукции по следующей номенклатуре товаров:

1. Пластинчатый теплообменник №№ 1, 2, 3;
2. Насосы: центробежный, питательный, консольный, химический;
3. Насос шестеренчатый;
4. Дымосос;
5. Водонагревательный котел;
6. Передвижная дизельная электростанция № 1;
7. Комплект теплотехнического оборудования;
8. Мазутная горелка;
9. Силовой масляный трансформатор;
10. Компрессор шестеренчатый двухконтурный;
11. Оборудование импортного производства марок STREAMLUX.

Кроме того, представитель Заказчика обратил внимание, что вышеуказанная проверка проведена в присутствии генерального директора ООО «Торговый дом «ЭнергоКИПавтоматика» (ИНН 2204092532) ".....", который в свою очередь подписал вышеуказанный Акт и каких-либо замечаний не имел, соответственно согласился с результатами проведения данной проверки. При этом в ходе проверки Заказчиком было установлено, что вышеуказанное оборудование нет в наличии на производстве.

На основании изложенного, Заказчиком был сделан вывод, что в составе заявки Заявителя имеется информация, не соответствующая действительности, а именно недостоверна информация в техническом предложении о производителе предлагаемого к поставке оборудования.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (далее - Закон 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 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.

При этом 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 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

При проведении закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (ред. от 30.06.2022) (далее также - Положение о закупке).

Как следует из материалов дела, Заказчиком в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 №

301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) 29.07.2022 размещена информация о проведении открытого конкурса в электронной форме № 1168/ОКЭ-ДКСС/22 на право заключения договора поставки гидротехнического, теплотехнического, контрольно-измерительного и вспомогательного оборудования для технологических и коммунальных нужд (далее также - Конкурс, Закупка).

Начальная (максимальная) цена договора с НДС - 96 865 694,03 (Российский рубль).

Начальная (максимальная) цена договора без НДС - 80 721 411,67 (Российский рубль).

Дата начала подачи заявок - 29.07.2022.

Дата и время окончания срока подачи заявок - 16.08.2022 11:00 (МСК).

Дата рассмотрения заявок - 31.08.2022.

Дата подведения итогов - 01.09.2022.

Согласно пункту 1.3.1 протокола рассмотрения и оценки конкурсных заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 1168/ОКЭ-ДКСС/22 на право заключения договора поставки гидротехнического, теплотехнического, контрольно-измерительного и вспомогательного оборудования для технологических и коммунальных нужд Заявителю (участник № 3) отказано в допуске к участию в закупке на основании пункта 3.6.4.1 конкурсной документации в связи с предоставлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности, а именно: участником в техническом предложении указана недостоверная информация о производителе предлагаемого к поставке оборудования по следующей номенклатуре: пластинчатый теплообменник № 1, 2, 3; насосы: центробежный, питательный, консольный, химический; насос шестеренчатый; дымосос; водонагревательный котел; передвижная дизельная электростанция № 1; комплект теплотехнического оборудования; мазутная горелка; силовой масляный трансформатор; компрессор шестеренчатый двухконтурный; оборудование импортного производства марок STREAMLUX.

По мнению Заявителя, отклонение его заявки по вышеуказанному основанию неправомерно и не соответствует действительности,

поскольку у Заявителя и товарищей, выступающих на стороне заявителя, присутствует в наличии необходимое оборудование, имеются действующие договоры и финансовые возможности для приобретения или аренды нужного оборудования. Помимо этого, Заявитель отметил, что Заказчик не вправе запрашивать у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, или проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе, путем выездных проверок.

Вместе с тем, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 3.6.4.1 Закупочной документации участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в том числе в связи с непредставлением определенных конкурсной документацией документов и/или предоставления информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, несоответствующей действительности.

В свою очередь, Комиссией установлено, что пунктом 3.7.2 документации предусмотрено, что Заказчик, в целях проявления должной осмотрительности, вправе проводить проверку сведений, представленных участниками конкурса в составе заявки, на достоверность и отсутствие признаков компаний «однодневок», а также признаков недобросовестного поведения участника на рынке.

В силу пункта 3.7.3 документации установлено, что под признаками недобросовестного поведения, признаками компании «однодневки» понимаются, в том числе следующие:

1. адрес регистрации совпадает с адресом «массовой» регистрации;
2. адреса регистрации организации не существует или объект разрушен;
3. помещение, находящееся по адресу регистрации компании, не приспособлено для осуществления деятельности исполнительного органа компании либо производственное помещение не приспособлено для выполнения технологических операций, заявленных участником;
4. имеется информация о том, что помещение не было предоставлено участнику конкурса на любом законном основании;
5. в заявке указаны недействительные реквизиты участника конкурса (недействительные паспортные данные участника конкурса);

6. сведения о персонале, предоставленные участником для обеспечения допуска к выполнению работ на объектах железнодорожной инфраструктуры, недостоверны;

7. участник не сдает налоговую или бухгалтерскую отчетность;

8. участник регулярно предоставляет «нулевую» налоговую или бухгалтерскую отчетность, при этом в составе заявки предоставляет сведения о наличии опыта работы;

9. невозможно убедиться в наличии опыта (в случае, если конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации предусмотрено наличие соответствующих мощностей (ресурсов)), поскольку невозможно соотнести акты выполненных обязательств с договорами, в актах отсутствуют ссылки на какой-либо договор, в договорах (включая приложения и дополнительные соглашения) не указано какие конкретно работы выполнены, в рамках какого договора и в какой период исполнялись;

10. отсутствие необходимых условий для достижения результатов соответствующей экономической деятельности в силу отсутствия управленческого или технического персонала, основных средств, производственных активов, складских помещений, транспортных средств (в случае, если конкурсной документацией, законодательством Российской Федерации предусмотрено наличие соответствующих мощностей (ресурсов) и/или квалифицированного персонала);

11. в состав исполнительного органа организации входят дисквалифицированные лица;

12. отсутствие информации о государственной регистрации участника в ЕГРЮЛ (официальный сайт ФНС России www.nalog.ru), за исключением случаев, когда доступ к сведениям, содержащимся в едином государственном реестре юридических лиц, об участнике ограничен в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 6 июня 2019 г. № 729;

13. учредитель или руководитель организации, указанный в ЕГРЮЛ, отрицает свою связь с ней.

В свою очередь, пунктом 3.7.4. документации предусмотрено, что проверка осуществляется с использованием официальных источников информации, включая, но не ограничиваясь:

1. «Сведения о государственной регистрации юридических лиц» (<http://egrul.nalog.ru/>);

2. «Сведения о лицах, в отношении которых факт невозможности участия (осуществления руководства) в организации установлен (подтвержден) в судебном порядке» (<https://service.nalog.ru/svl.do>);
 3. «Сведения о юридических лицах, имеющих задолженность по уплате налогов и/или не представляющих налоговую отчетность более года» (<https://service.nalog.ru/zd.do>);
 4. «Сведения, опубликованные в журнале «Вестник государственной регистрации», о принятых регистрирующими органами решениях о предстоящем исключении недействующих юридических лиц из ЕГРЮЛ» (<http://www.vestnik-gosreg.ru/publ/fz83/>);
 5. Реестр российской промышленной продукции, ведение которого осуществляется Минпромторгом России;
 6. Единый реестр российских программ для ЭВМ и баз данных, единый реестр программ для ЭВМ и баз данных из государств – членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, ведение которых осуществляется Министерством цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (для программного обеспечения);
 7. Государственных реестров лицензий, ведение которых осуществляется уполномоченными федеральными органами власти;
 8. Информационная система «Картотека арбитражных дел»;
 9. Банк данных исполнительных производств Федеральной службы судебных приставов;
 10. Единый федеральный реестр сведений о банкротстве;
 11. Иные реестры и сведения, размещенные на официальных сайтах органов государственной власти, иных уполномоченных организаций.
- Учитывая вышеизложенное, Комиссия Управления отмечает, что пунктом 3.7.2 Конкурсной документации предусмотрено право Заказчика проводить проверку сведений, представленных участниками конкурса в составе заявки, на достоверность и отсутствие признаков компаний «однодневок», а также признаков недобросовестного поведения участника на рынке. Заказчиком во исполнение положений Закона о закупках и Положения о закупках в Конкурсной документации определен порядок проведения проверки таких сведений. Так пунктом 3.7.4. документации установлено, что проверка осуществляется с использованием официальных источников информации.

Следовательно, Заказчик по условиям собственной же Закупочной документации не вправе был осуществлять выездную проверку в отношении ООО «ЭнергоКИПавтоматики». При этом Заказчиком не представлено подтверждающих документов о наличии недостоверной информации в техническом предложении Заявителя о производителе предлагаемого к поставке оборудования.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае Заказчик указанными документами не располагал.

Комиссия отмечает, что документацией не предусмотрено проведение выездных проверок и не установлен порядок проведения выездных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника открытого конкурса в зависимость от решения заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников. Таким образом, поскольку проведение выездных проверок не регламентировано и не предусмотрено документацией, изложенное свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Конкурсной документации.

Кроме того, на заседании Комиссии Заказчиком было сообщено о проведении выездной проверке исключительно в отношении Заявителя, в то время как на участие в конкурентной процедуре было подано 3 заявки, что свидетельствует о неравенстве подхода к рассмотрению заявок участников при проведении Закупки.

В связи с изложенным, Комиссия Управления приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 3.7.4. Конкурсной документации, пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также части 1 статьи 2 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов

жалобы.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Как следует из материалов дела, Заказчиком по итогам проведения закупки 03.10.2022 заключен договор.

В соответствии с пунктом 481.5. Положения о закупке, договор по результатам неконкурентной закупки может быть заключен с даты размещения итогового протокола, составленного по результатам такой закупки, на ЭТЗП.

Кроме того, заключение договора осуществлено до получения уведомления Управления о приостановке процедуры обжалуемой Закупке.

Таким образом, договор заключен 03.10.2022 с соблюдением требований Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 166 ГК РФ недействительная сделка может быть оспорена в судебном порядке. Таким образом, договор, заключенный по результатам Закупки, может быть оспорен только в судебном порядке.

При таких обстоятельствах, у антимонопольного органа отсутствуют правовые основания для выдачи Заказчику предписания об устранении допущенного нарушения.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "....." (ИНН: ".....", ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: ".....", ОГРН: ".....") при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 3.7.4. Конкурсной документации, части 1 статьи 2 и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с заключением договора от 03.10.2022.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.