РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-47/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Пермский завод энергетического машиностроения» 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»

17.01.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего Комиссии – <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

представители ООО «Пермский завод энергетического машиностроения» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Пермский завод энергетического машиностроения» от 09.01.2020 б/н (вх. от 14.01.2020 № 4278-ЭП/20) на действия (бездействие) организатора ООО «Сибирская генерирующая компания» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей к насосам для нужд филиала Абаканская ТЭЦ АО «Енисейская ТГК (ТГК13)», филиала Минусинская ТЭЦ АО «Енисейская ТГК (ТГК13)», филиала Красноярская ТЭЦ-2 АО «Енисейская ТГК (ТГК13)», филиала Красноярская ТЭЦ-3 АО «Енисейская ТГК (ТГК13)», АО «Красноярская ТЭЦ-1», АО «Назаровская ГРЭС», ООО «Южно-Сибирская теплосетевая компания», АО «Канская ТЭЦ», Обособленное подразделение АО «СИБЭКО» Новосибирская ТЭЦ-2, Обособленное подразделение АО «СИБЭКО» Новосибирская ТЭЦ-3, Обособленное подразделение АО «СИБЭКО» Новосибирская ТЭЦ-4, Обособленное подразделение АО «СИБЭКО» Новосибирская ТЭЦ-5, Барабинская ТЭЦ АО «СИБЭКО», Филиал Тепловые сети АО «СИБЭКО», АО «БийскЭнерго», Томь-Усинская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», Беловская ГРЭС АО «Кузбассэнерго», АО «Кузнецкая ТЭЦ», Кемеровская ГРЭС АО «Кемеровская генерация», Кемеровская ТЭЦ АО «Кемеровская генерация», АО «Ново-Кемеровская ТЭЦ», Барнаульская ТЭЦ-2 АО

«Барнаульская генерация», АО «Барнаульская ТЭЦ-3», АО «Рубцовский теплоэнергетический комплекс» (далее — Заказчики) в 2020 году (извещение № 31908441887), 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 «Пермский завод энергетического машиностроения» (далее — Заявитель) от 09.01.2020 б/н на действия (бездействие) организатора ООО «Сибирская генерирующая компания» (далее — Организатор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей к насосам для нужд Заказчиков (извещение № 31908441887) (далее — Запрос предложений, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 Законом о закупках.

При этом 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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг, проводимых ООО «Сибирская генерирующая компания» только в качестве организатора закупок, для нужд определенных заказчиков» Пл-ГК-В5-04, утвержденным Приказом от 04.02.2019 № ГО/18 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 Закона о закупках.

Извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация) размещены в ЕИС 25.10.2019.

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

1.
    1.
        1. дата окончания подачи заявок — 11.11.2019;
        2. дата рассмотрения заявок и дата подведения итогов Запроса предложений — 30.12.2019;
        3. начальная (максимальная) цена договора: 78 079 684,04 рублей;
        4. На участие в Запросе предложений подана 21 заявка, допущено к участию в закупке 9 заявок.

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

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Представители Организатора с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Организатор действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно доводу Жалобы Организатором принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке на основании несоответствия критерия оценки заявок участников Запроса предложений.

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

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с протоколом заседания Центральной Закупочной комиссии Организатора от 25.12.2019 № 88 Заявителю (заявка № 20) отказано в допуске к участию в Запросе предложений на основании пункта 9.5 Документации.

Пунктом 9.5 Документации установлено, что участники, неценовой рейтинг предложения которых при оценке составляется менее 0,65 баллов отклоняются Организатором закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оргаганизатора представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что по результатам рассмотрения заявок Заявителю присвоен неценовой рейтинг менее 0,65 баллов, при этом неценовой рейтинг расчитан в соответствии с пунктом 9.4 Документации.

Согласно пункту 9.4 Документации установлено: «Неценовой рейтинг состоит в присвоении критериям оценки удельных весов, проставлении им оценки на основании комплексного изучения предложения и вычислении итогового неценового рейтинга предложения»:

Критерий выбора	Уд. вес	Оценка критерия от 0 до 1
Статус участника	0,3	1 балл -Производитель полного цикла; 0,9 балла – Группа компаний /Торговый дом. 0,8 баллов – частичное производство (без литейного); 0,6 балла - сборка готовых деталей; 0,2- официальный дистрибьютор или уполномоченный представитель.

		0 баллов - поставщик.
Опыт работы по поставке аналогичной продукции за период 2017-2019 г.	0,3	0,1 балла – за каждые 30 млн. руб. Максимальная оценка 1 балл Имеются претензии по работе с ООО «СГК»- 0 баллов.
Благонадежность участника определяется	0,25	Баллы определяются суммой баллов подкритериев
Согласие участника на условия оплаты – оплата по факту поставки в течении 45 дней (30 дней для СМиСП)	0,05	1 балл-оплата по факту поставки в течении 45 дней (30 дней для СмиСП); 0,5 балла для СМП, предложившие менее 30 дней; 0 балла-за любые отличные условия
Срок действия оферты	0,1	1 балл- 90 дней и более, 0 баллов- менее 90 дней

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что в частности для получения неценового рейтинга достаточного для признания заявки соответствующей требованиям Документации (получить 0,65) участник Запроса предложений должен быть участником со статусом «Группа компаний /Торговый дом» (получить 0,9 по критерию «Статус участника») или должен представить подтверждение наличия успешного (без претензий со стороны ООО «СГК») опыта поставок аналогичной продукции на сумму 270 млн. рублей. В иных случаях, для допуска к участию в Запросе предложений участникам необходимо в подтвердить наличие одновременно опыта поставок (менее 270 млн. руб) и должен обладать статусом участника ниже « Группа компаний /Торговый дом» (ниже участника группы компаний) в суммарном количестве баллов не менее 0,25.

Таким образом, вышеуказанные критерии неценового рейтинга фактически являются критериями допуска участника Запроса предложений к участию в закупке.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки опыта поставок продукции аналогичной продукции по предмету закупки, *а также подтверждающих документов в соответствии с требованиями Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, и не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки,*

поскольку участником Запроса предложений могут быть осуществлены поставки иной продукции надлежащим образом.

Кроме того, участник Запроса предложений может не являться производителем товара по предмету Запроса предложений или не являться участником группы компании производителя, и не иметь договорных отношений с производителем такого товара, при этом ранее осуществлять поставки иного товара надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, не обладая документально подтвержденным правом поставки такого товара.

Учитывая, что участником Запроса предложений могут быть, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства (далее — СМП), Заказчиком ограничена возможность участия в закупке вновь созданных субъектов СМП и не обладающих опытом поставок товаров по предмету Запроса предложений и не являющихся производителями продукции по предмету закупки.

Учитывая изложенное, действия Организатора выразившиеся в установлении неправомерных требований к участникам Запроса предложений, ограничивающих количество участников закупки, а также отклонившего заявку Заявителю ввиду несоответствия таким требованиям Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений. Дополнительно Комиссия ФАС России сообщает, что текст Жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.
    1.
        1. Признать жалобу ООО «Пермский завод энергетического

машиностроения» (ИНН: 5907052659, ОГРН: 1125907001934) от 09.01.2020 б/н на действия (бездействие) организатора ООО «Сибирская генерирующая компания» (ИНН: 7712040126, ОГРН: 1027700092661) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей к насосам для нужд Заказчиков (извещение № 31908441887) обоснованной.

2. Признать в действиях ООО «Сибирская генерирующая компания» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ООО «Сибирская генерирующая компания», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 17.01.2020 № 223ФЗ-47/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.01.2020 № 223ФЗ-47/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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