

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 72/03-18.1-2018

«16» мая 2018 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии: <...>- <...>;

Члены Комиссии: <...> - <...>;

<...>- <...>;

<...>- <...>;

<...>- <...>.

в присутствии представителя ООО «КЭНК» <...> (доверенность <...>) и представителей ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» <...> (доверенность <...>), <...> (доверенность <...>), <...> (доверенностью <...>),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Закрытого акционерного общества «Зеленогорский завод железобетонных изделий» (р.п. Зеленогорский, АБК, Крапивинский р-н, Кемеровская обл., 652440; ИНН 4212032308, также - ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ») (далее – Заявитель) и материалы по жалобе № 72/03-18.1-2018,

### У С Т А Н О В И Л А:

04.05.2018 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» (вх. № 3033) на действия закупочной комиссии Общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (ИНН/КПП: 4205109750/424950001, также – ООО «КЭНК») (далее – Закупочная комиссия) при осуществлении закупки путем проведения открытого запроса предложений на поставку стоек железобетонных с доставкой по населенным пунктам Кемеровской области, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakurki.gov.ru>, Извещение № 31806397860 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, закупочной комиссией нарушен п.2 ч.1 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), т.к. в закупочной документации необоснованно установлено требование представить действующее Заключение аттестационной комиссии ПАО «Россети», которое ограничивает

конкуренцию и заведомо не выполнимо для Заявителя, т.к. оно выдается в течении срока гораздо превышающего срок подачи заявок. Кроме того, наличие у участника вышеуказанного Заключение создает ему преимущественные условия при оценке и сопоставлении заявок на участие в открытом запросе предложений.

Уведомлением от 10.05.2018 г. № 03/4314 рассмотрение жалобы № 72/03-18.1-2018 назначено на 16.05.2018г. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «КЭНК» и ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» по электронной почте.

16.05.2018 г. на рассмотрении Комиссией жалобы № 72/03-18.1-2018 представитель ООО «КЭНК» не поддержала доводы, изложенные в жалобе и просила признать жалобу ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» необоснованной, приложив письменные пояснения.

Согласно данным пояснениям наличие действующего заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на оборудование, являющееся предметом закупки, является одним из критериев оценки рейтинга заявок, поданных на участие в запросе предложений.

Порядок начисления баллов по данному критерию указан в Форме №4 (Приложение к заявке) Закупочной документации. При наличии заключения Участник закупки получает 100 баллов, при отсутствии - 10 баллов.

Отсутствие действующего заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на оборудование не является причиной не допуска участника к участию в запросе предложений.

Установление оценочного критерия, позволяющего Заказчику дополнительно увеличить качество и надежность товара (путем подтверждения участником закупки проведения дополнительных испытаний и экспертиз), используемого на социально значимых и опасных объектах, не противоречит нормам действующего законодательства.

На стадии оценки и сопоставления заявок наличие аттестации рассматривается Закупочной комиссией, как один из оценочных критериев, увеличивающих предпочтительность предложений конкретного участника с точки зрения надежности и качества поставляемого товара, соблюдения условий поставки товара по договору.

В закупочной документации к товару и участнику закупки никакие необязательные требования, ограничивающие конкуренцию, не устанавливались.

Кроме того по данным, содержащимся на сайте ПАО «Россети» соответствующую аттестацию имеют как - минимум 22 юридических лиц.

Поэтому не имеется оснований считать, что Заказчик создавал преимущественные права для одного из участников.

По итогам проведенной закупочной процедуры победителем объявлено ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ», что было бы не возможно при создании преимущественных условий для одного из участников.

Представители ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» поддержали доводы, изложенные в

жалобе и пояснили, что для того, чтобы стать победителем закупки им пришлось значительно снизить цену.

Изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих при рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

ООО «КЭНК» осуществляет виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, и регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, следовательно, относится к организациям, указанным в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

В соответствии со ст. 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 с учетом положений ч. 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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.

В соответствии с вышеуказанными требованиями Закона о закупках общим собранием участников ООО «КЭНК» (протокол от 27.02.2018 № 25) утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «КЭНК» (далее - Положение), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона о закупках в Положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно п. 4.1. Положения приобретение продукции осуществляется Заказчиком следующими способами:

- путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона;

- без проведения торгов (запрос предложений, запрос цен, прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя)).

Согласно п. 7.7.1. Положения запрос предложений – это способ закупки, который может проводиться при закупке продукции при наличии любого из следующих условий:

1) Заказчик не может сформулировать подробные спецификации продукции, определить ее характеристики, и выявить наиболее приемлемое решение для удовлетворения своих потребностей в закупках;

2) Заказчик планирует заключить договор в целях проведения научных исследований, экспериментов, разработок;

3) проведенная ранее процедура торгов не состоялась и договор по итогам торгов не заключен.

В зависимости от возможного круга участников закупки запрос предложений может быть открытым или закрытым (п. 7.7.2. Положения).

В соответствии с п. 7.7.9. Положения оценка заявок на участие в запросе предложений осуществляются Закупочной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, установленными документацией о запросе предложений на основании Положения о закупке (Приложение).

Приложением № 1 к Положению установлены критерии и порядок оценки заявок на участие в закупке путем запроса предложений, которые могут быть включены в документацию о запросе предложений.

В качестве оценки могут быть использованы следующие критерии: цена договора, квалификация участника (опыт, образование квалификация персонала, деловая репутация), наличие производственных мощностей, срок поставки (выполнения работ, оказания услуг), срок гарантии на товар (результат работ, результат услуг).

Закупочная документация открытого запроса предложений на поставку стоек железобетонных с доставкой по населенным пунктам Кемеровской области была утверждена Заказчиком 20.04.2018г. (далее – закупочная документация).

Извещение № 31806397860 и закупочная документация были размещены Закупочной комиссией в Единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> 20.04.2018г.

П.п. 2 п.24 закупочной документации определено, что оценка и сопоставление заявок на участие в запросе предложений осуществляются Закупочной комиссией в соответствии с критериями, и значимостью, установленными в Форме №4 (приложение к Заявке). Совокупная значимость таких критериев должна составлять сто процентов.

Формой №4 Приложения к Заявке установлено, что оценка и сопоставление заявок на участие в запросе предложений осуществляются Закупочной комиссией в

соответствии с критериями «цена договора» и «квалификация».

Критерий оценки «квалификация» предусматривает наличие в составе заявки на участие в открытом запросе предложений действующего Заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на оборудование, являющееся предметом закупки, допущенное к применению в ПАО «Россети». Отсутствие аттестации оценивается в 10 баллов, наличие аттестации в 100 баллов.

Значимость критериев при оценке заявки на участие в запросе предложений в процентах:

1. Общая цена позиций (единиц Товара) – 70 %.
2. Квалификация – 30%.

Для участия в Закупке было подано 2 заявки: ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» и АО «Белоярский мачтопропиточный завод».

Оба участника были допущены к участию в Закупке по решению Закупочной комиссии (протокол рассмотрения заявок на участие в запросе предложений от 08.05.2018г.). Этим же решением Закупочной комиссии на 10.05.2018г. была назначена заочная переторжка участников закупки. Решением Закупочной комиссии были подведены итоги Закупки (Протокол № 2 переторжки и подведения итогов в открытом запросе предложений от 11.05.2018г.), победителем которой было признано ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ».

Согласно Приложению №2 к Протоколу № 2 переторжки и подведения итогов в открытом запросе предложений от 11.05.2018г. определение рейтинга участников Закупки производилось главным образом на основе критерия оценки «цена договора».

По критерию оценки «квалификация» участникам было присвоено одинаковое количество баллов (отсутствие аттестации 10 баллов), поскольку Заключение аттестационной комиссии ПАО «Россети» на оборудование, являющееся предметом закупки, ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» не представило в составе заявки, а АО «Белоярский мачтопропиточный завод» представило, но не на все оборудование, являющееся предметом закупки.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу, что критерий оценки «квалификация» не оказал влияние на итоговый рейтинг участников Закупки, и победитель Закупки был определен Закупочной комиссией верно, исходя из критерия оценки «цена договора».

Установленный в закупочной документации критерий оценки «квалификация» - наличие Заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети», не является обязательным условием для допуска участника к участию в Закупке, а также не может свидетельствовать об ограничении конкуренции, поскольку на территории РФ, согласно сайта <http://www.rosseti.ru/investment/science/attestation/>, Заключение аттестационной комиссии ПАО «Россети» на оборудование, являющееся предметом закупки, имеют более 13 юридических лиц.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Закупочной комиссии по установлению критерия оценки «наличие Заключения аттестационной комиссии

ПАО «Россети» не ограничивают конкуренцию и не создают преимущественных условий конкретному участнику, соответственно нарушения п.2 ч.1 ст. 3 Закона о закупках в действиях Закупочной комиссии отсутствуют.

На основании вышеизложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» необоснованной.

Вместе с тем в действиях Заказчика Комиссией установлены нарушения Закона о закупках.

Согласно п.12 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с Приложением № 1 к Положению критерий оценки заявок «квалификация участника» заключается в оценке опыта, образования, квалификации персонала, деловой репутации. В свою очередь, Заказчик в закупочной документации включил в критерий оценки «квалификация» оценку наличия Заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети», которое является критерием оценки качества и надежности оборудования, а не персонала и деловой репутации.

Приложением № 1 к Положению критерии оценки качества оборудования не установлены, соответственно Заказчик, включив в закупочную документацию критерии оценки, неопределенные Положением о закупке, нарушил п.12 ч.10 ст. 4 Закона о закупках.

Представитель ООО «КЭНК» на рассмотрении жалобы № 72/03-18.1-2018 пояснила, что оценка наличия Заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» является оценкой деловой репутации.

Комиссия не может согласиться с данным доводом представителя ООО «КЭНК», поскольку деловая репутация, в соответствии со ст. 150 ГК РФ, представляет собой нематериальное благо, которое представляет собой оценку деятельности лица с точки зрения его деловых качеств, а соответственно оценка качества и надежности оборудования не может быть оценкой деловой репутации юридического лица.

Учитывая, что допущенное заказчиком нарушение Закона о закупках не привело к неверному определению победителя Закупки, Комиссия полагает, что основания для выдачи предписания об аннулировании Закупки отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 18.1 и 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Кемеровского УФАС России

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ЗАО «Зеленогорский ЗЖБИ» на действия Закупочной комиссии ООО «КЭНК» на право заключения договора на поставку стоек железобетонных с доставкой по населенным пунктам Кемеровской области (Извещение №31806397860) необоснованной.

2. Признать ООО «КЭНК» нарушившим п. 12 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы жалобы должностному лицу для принятия решения о возбуждении в отношении ООО «КЭНК» дела об административном правонарушении.

Заместитель председателя

Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.