

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15783/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.09.2021 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 ООО «ИНТЕР», АО
«ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ», ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ
ЗАКУПКАМИ»;

в отсутствие представителей АО «ТЭК-Торг», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 02.09.2021 № ЕИ/53596/21,

рассмотрев жалобу ООО «ИНТЕР» (далее — Заявитель) на действия АО «ИНТЕР
РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ» (далее — Заказчик) и ООО «Интер РАО– Центр
управления закупками» при проведении конкурса в электронной форме,
участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на право заключения договора на очистку аварийной
ёмкости №2 Мазутного хозяйства для Верхнетагильской ГРЭС в 2021 году
(реестровый № 32110430097, далее — Закупка);

в соответствии со статьей 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает отклонение заявки в ходе
проведения закупочной процедуры, а также выбор победителя по итогам Закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

29.06.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110430097 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 180414 - очистка аварийной ёмкости №2 Мазутного хозяйства для Верхнетагильской ГРЭС в 2021 году.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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 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 организации и проведении Закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг АО «Интер РАО – Электрогенерация» (далее – Положение), а также закупочной документацией.

Для участия в Закупке Заявителем подана заявка.

Довод Заявителя о неправомерном отклонении заявки признается Комиссией необоснованным в связи со следующим.

18.08.2021 Заказчик опубликовал итоговый протокол, в котором заявка Заявителя отклонена, а также выбран победитель ООО «АЛЬК-СТРОЙ».

В соответствии с вышеуказанным итоговым протоколом, Заказчик отклонил заявку Заявителя от дальнейшего рассмотрения ввиду несоответствия Заявителя условиям Закупки, поскольку заявка содержит существенные нарушения требований закупочной документации, а именно: в письме о подаче оферты участника не указано значение тендерного понижающего коэффициента, что не соответствует форме письма о подаче оферты (пункт 10.1.1 закупочной документации).

Комиссия, проанализировав представленные документы, отмечает следующее.

Согласно пункту 4.16.7 закупочной документации, закупочная комиссия Заказчика осуществляет рассмотрение и оценку вторых частей заявок на участие в закупке, а также ценовые предложения, участников закупки, на предмет их соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также, в соответствии с системой критериев оценки и сопоставления, указанными в разделе 9 закупочной документации, и определяет: победителя закупки (в случае если в извещении не включен этап сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки о снижении цены договора); перечень участников, допускаемых к дальнейшему участию в закупке (в случае если в извещении включен этап сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки о снижении цены договора).

Также пунктом 4.16.8 закупочной документации установлено, что вторые части заявок на участие в закупке, участники закупки, а также ценовые предложения должны полностью соответствовать каждому из установленных настоящей Закупочной документацией требований.

Участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке в следующих случаях:

- непредставление требуемых согласно настоящей закупочной документации документов либо наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки, в том числе привлекаемых субподрядчиках/соисполнителях (в случае привлечения), или о предлагаемых работах если предоставление таких документов является обязательным условием;
- несоответствие сведений, указанных Участником закупки при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке;
- несоответствие Участника закупки, требованиям, установленным в настоящей закупочной документации;
- обнаружение хотя бы одного из стоп-факторов в рамках оценки деловой репутации по критериям, предусмотренным в Методике оценки деловой репутации контрагентов – резидентов РФ Раздел 9 настоящей закупочной документации;
- непредоставление соответствующих данному этапу закупки обязательных документов, или предоставление их с нарушением форм, инструкция и условий, указанных в настоящей закупочной документации;
- отсутствие сведений об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на официальном сайте ФНС России в сети «Интернет» (<https://rmsp.nalog.ru/search.html>) и отсутствие на официальном сайте федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов (<https://npd.nalog.ru/check-status/>), информации о применении участником закупки специального налогового режима "Налог на профессиональный доход";
- несоответствия сведений, указанных в Спецификации (техническая часть) и Спецификации (коммерческая часть), непредоставления участником спецификации (коммерческого предложения на поставку товаров), сводной таблицы стоимости работ, услуг (для работ/услуг), заявка такого участника отклоняется (участник не выбирается победителем).

Как указано ранее, Заявитель отклонен на основании отсутствия значения тендерного понижающего коэффициента в письме о подаче оферты.

Комиссия отмечает, что в пункте 6.2.1 закупочной документации изложена структура заявки, а также подробно указано какие документы в какой части необходимо предоставить участнику Закупки.

Подпункт 25 пункта 6.2.1 закупочной документации определяет, что типовая форма оферты и инструкция по заполнению приведены в Разделе 10 настоящей Закупочной документации. Оферта предоставляется в составе ценового предложения.

В разделе 10 пунктом 10.1.1 установлена форма подачи оферты, согласно которой указывается итоговая стоимость предложения без НДС. В свою очередь, итоговая стоимость предложения сформирована с помощью тендерного понижающего

коэффициента. Для разъяснения о том, что такое тендерный понижающий коэффициент, Заказчик создал гиперссылку - часть гипертекстового документа, ссылающаяся на элемент в этом документе. В рассматриваемом случае при переходе по гиперссылке участник видит разъяснение Заказчика о вышеуказанном термине.

Следовательно, у участника была в наличии вся необходимая для подачи заявка информация.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, комиссии Заказчика совершены в соответствии с нормативно-правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в указанной части.

Довод Заявителя о неправомерном определении Победителя Закупки также признается Комиссией Управления необоснованным, исходя из следующего.

Так, пунктом 3.9 технического задания установлены требования к порядку привлечению субподрядчиков.

Исполнитель вправе привлечь по письменному согласованию с Заказчиком к исполнению своих обязательств по договору других лиц – субподрядчиков.

Предельный объем привлечения субподрядчиков (соисполнителей) 1-го уровня к исполнению обязательств по договору должен быть не более чем 50 процентов от всего объема таких обязательств по договору.

Под субподрядчиком (соисполнителем) 1-го уровня понимается лицо, привлеченное Исполнителем к частичному исполнению своих обязательств, возникших из прямого договора, заключенного таким подрядчиком с заказчиком.

Требования к субподрядным организациям указаны в соответствующих разделах данного технического задания, а также закупочной документации. В случае замены или привлечения новых субподрядчиков после завершения закупочной процедуры, информация о которых ранее не была представлена в заявке участника, подрядчик должен согласовать привлечение таких субподрядных организаций с Заказчиком.

Также в пункте 5.5 технического задания установлены требования о наличии действующих разрешений, аттестаций, свидетельств СРО, лицензий.

Участник в конкурсной заявке должен предоставить собственную лицензию, либо представить гарантийное письмо о заключении договора от лица участника с организацией, имеющей лицензию на деятельность по транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию отходов I-IV классов опасности (с предоставлением копии лицензии данной организации), полученных в результате очистки аварийных емкостей от шлама очистки емкостей и трубопроводов от нефти и нефтепродуктов (код отхода по ФККО- 9 11 200 02 39 3).

Согласно информации Заявителя, победитель Закупки (ООО «АЛЬК-СТРОЙ») имеет лицензию (66) - 8270 – Т от 09.09.2019 на транспортирование отходов (III класс; код ФККО91120002393).

Заявитель также указывает, что участнику ООО «Тесла» неправомерно присвоено второе место, поскольку указанный участник не имеет никакой лицензии на обращение с отходами.

На заседании Заказчик предоставил заявки всех участников, проанализировав которые, Комиссия приходит к следующим выводам.

Как указано ранее, участник в конкурсной заявке должен предоставить собственную лицензию, либо представить гарантийное письмо о заключении договора от лица участника с организацией, имеющей требуемую лицензию.

Между тем, победителем Закупки в составе заявки представлено гарантийное письмо ООО «Прогресс-ЭКО», который в свою очередь подтверждает осуществление своей деятельности на основании Лицензии № (66)-660131-СТУБ от 18.06.2021, а также гарантирует ООО «АЛЬК-СТРОЙ», в случае его победы в закупке «180414 Очистка аварийной емкости № 2 Мазутного хозяйства для Верхнетагильской ГРЭС в 2021 году» (Реестровый номер извещения 32110430097), что ООО «Прогресс-ЭКО» возьмет на себя обязательства, во выполнении работ связанных с деятельностью по обращению с отходами образованными в результате очистки аварийной емкости № 2 (согласно утв. Паспорту отходов, код отхода ФККО — 9 11 200 02 39 3 — шлам очистки емкостей и трубопроводов от нефтегазопроводов, класс опасности III) в полном объеме.

Аналогично в составе заявки участника ООО «Тесла» также представлено гарантийное письмо о заключении договора от лица участника с организацией, имеющей требуемую лицензию.

Что полностью соответствует требованиям Закупочной документации.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления не усматривает в действиях Заказчика при определении Победителя нарушений требований Закона о закупках.

Само по себе несогласие Заявителя с итогами конкурентной процедуры не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия также приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИНТЕР» (ИНН: 6621009462; ОГРН: 1036601181957) на действия АО «ИНТЕР РАО-ЭЛЕКТРОГЕНЕРАЦИЯ» (ИНН: 7704784450; ОГРН: 1117746460358) и ООО «ИНТЕР РАО-ЦЕНТР УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ» (ИНН: 7703642903; ОГРН: 1077759373768) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.09.2021 № ЕИ/53596/21.