

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-898/17

по результатам рассмотрения жалобы ПАО «Совфрахт», АО «Группа компаний «ЕКС» 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»

03.10.2017

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу коллективного участника ПАО «Совфрахт», АО «Группа компаний «ЕКС» от 15.09.2017 № СФХ-7/1252-2, 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 коллективного участника ПАО «Совфрахт», АО «Группа компаний «ЕКС» (далее — Заявитель) от 15.09.2017 №СФХ-7/1252-2, 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 «РАО ЭНЕРГЕТИЧЕСКИЕ СИСТЕМЫ ВОСТОКА», решением Совета директоров ПАО «РАО ЭНЕРГЕТИЧЕСКИЕ СИСТЕМЫ ВОСТОКА» от 29.12.2016 (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).

Начальная максимальная цена договора — 2 264 221 245 рублей.

В ходе заседания 02.10.2017 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 03.10.2017.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком некорректно произведена оценка финансовой устойчивости Заявителя, в связи с чем заявке Заявителя отказано в допуске на участие в Конкурсе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовали 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 некорректно произведена оценка финансовой устойчивости заявки Заявителя, в связи с чем заявке Заявителя отказано в допуске на участие в Конкурсе.

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

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).

В соответствии с подпунктом «д» пункта 2.5.1.1 Документации для того, чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получение права заключить с Заказчиком договор, члены объединений, являющихся коллективными участниками закупки, должны иметь соглашение между собой (или иной документ), соответствующее нормам Гражданского кодекса РФ, в котором определены права и обязанности сторон и установлен лидер коллективного Участника. В соглашении должна быть установлена солидарная ответственность по обязательствам, связанным с участием в закупке, заключением и последующем исполнением договора.

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 оценки деловой репутации и финансового состояния участников закупочных процедур).

Пунктом 2.5.2 Документации установлено, что лидер коллективного участника, должен отвечать требованиям Документации о закупке, изложенным в подпункте 2.5.1.1 Документации о закупке в части объема работ, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов выполнения работ внутри коллективного участника. Каждый член коллективного участника (за исключением лидера коллективного участника), должен отвечать требованиям Документации, изложенным в подпунктах 2.5.1.1а) – 2.5.1.1е) Документации о закупке, а также требованиям подпункта 2.5.1.1з) Документации в части объема работ, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов выполнения работ внутри коллективного участника.

Согласно пункту 2.2.2.5 Документации по результатам проведения отборочной стадии Закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые, в том числе не отвечают требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 2.2.1 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.

В Методики финансовой устойчивости Документации установлено, что финансовое состояние участника — это состояние участника закупочной процедуры, характеризующее наличие у него финансовых ресурсов и обеспеченностью средствами, необходимыми для поддержания нормального режима функционирования и осуществления непрерывных денежных расчетов с Обществом.

Пунктом 6.1 Методики финансовой устойчивости Документации предусмотрено, что в рамках оценки финансово-экономической устойчивости участника экспертом по безопасности принимается решение о способности/неспособности участника закупочной процедуры, с точки зрения финансово-экономических критериев, осуществить необходимую поставку товара, выполнить работы, оказать услуги.

Согласно пунктам 6.3, 6.4 Методики финансовой устойчивости Документации Заказчиком по указанной в данных пунктах формуле производить расчет показателей: доля привлеченных средств в пассивах; рентабельность инвестированного капитала; долг / EBITDA; период оборота кредиторской задолженности; период оборота дебиторской задолженности; коэффициент финансовой независимости (автономии); соответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (в сравнении с активами, с выручкой).

Ранее в ФАС России поступила жалоба Заявителя от 11.09.2017 на неправомерный отказ в допуске к участию в Конкурсе заявке Заявителя на основании пункта 2.8.2.5 «а» Документации, так как участника коллективного соглашения АО «Группа компаний «ЕКС» имеет кризисное финансовое состояние.

На заседании Комиссии ФАС России от 21.08. 2017 представители Заказчика

пояснили, что при расчете показателей «Период оборота дебиторской задолженности», «Сумма закупки/ годовая выручка», «Сумма закупки/Активов» Заказчиком допущена техническая ошибка. Таким образом, по показателю «Период оборота дебиторской задолженности» вместо указанного значения 0, такому участнику должно было начислено 0,1 балл, а также по показателям «Сумма закупки/ годовая выручка», «Сумма закупки/Активов» рассчитано значение 04, 1,7, тогда как в соответствии с формулой расчета такие показатели должны быть рассчитаны как 1,2, 4,6. При этом в соответствии с таблицей перевода значений, установленных в данной Методике указанные значения соответствуют 0,0 баллов. По результатам оценки финансовой устойчивости общества итоговое количество баллов составило 0,42 балла, что менее 0,44 баллов, предусмотренных требованиями Документации в качестве допуска.

По итогам рассмотрения указанной жалобы Комиссией ФАС России принято Решение от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 о признании жалобы Заявителя обоснованной, а также выдано обязательное для исполнения предписание от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 об отмене протокола рассмотрения заявок участников закупки, пересмотре заявок участников закупки в соответствии с требованиями Закон о закупках.

Во исполнение указанного предписания Заказчиком произведен пересмотр заявок участников закупки, в том числе заявки Заявителя, а также сформирован протокол рассмотрения заявок от 11.09.2017 № РГС-90/ОК-Р (далее — Протокол).

В соответствии с протоколом заявке Заявителя отказано в допуске на основании пункта 2.8.2.5 «а» Документации, так как участника коллективного соглашения АО «Группа компаний «ЕКС», имеет кризисное финансовое состояние.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что по результатам оценки финансового состояния АО «Группа компаний «ЕКС» входящего в состав коллективного участника, установлено, что итоговая сумма показателей составила 0,42 балла. При расчете по показателю «Период оборота дебиторской задолженности» участнику присвоен коэффициент 176, что соответствует 0,1 баллу, по показателю «Сумма закупки/ годовая выручка» участнику присвоен коэффициент 1,2, что соответствует 0 баллов, «Сумма закупки/Активов» рассчитано значение 4,6, что соответствует 0 баллов.

Таким образом, Заказчиком произведена оценка заявки Заявителя, в соответствии с Методикой финансовой устойчивости Документации с учетом принятого Комиссией ФАС России решения от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных доказательств подтверждающих, что Заказчиком некорректно произведена оценка финансовой устойчивости заявки Заявителя.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, решением от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 Комиссии ФАС России в действиях Заказчика установлены нарушения в части установления Заказчиком в Документации избыточных требований в качестве допуска к участию в закупке, 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу коллективного участника ПАО «Совфрахт», АО «Группа компаний «ЕКС» от 15.09.2017 №СФХ-7/1252-2, 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.
2. Признать заказчика ПАО «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».
3. Не выдавать заказчику ПАО «РАО 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.
4. Не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.10.2017 № 223ФЗ-898/17, 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.

