РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-484/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика, организатора 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»

02.12.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>, <...>,

<...>: <...>,

представители <...> (далее – Организатор), <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конфренц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 18.11.2022 № 470-22 на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора торгов <...> при проведении редукциона на право заключения договора на техническое диагностирование механотехнологического оборудования АО «Транснефть – Дружба» (извещение № SBR043-2210190028, размещенное на сайте Оператора), 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 <...> (далее – Заявитель) от 18.11.2022 № 470-22 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик), организатора торгов
<...> (далее – Организатор) при проведении редукциона
на право заключения договора на техническое диагностирование

механотехнологического оборудования <...> (извещение № SBR043-2210190028, размещенное на сайте Оператора) (далее – Редукцион, 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 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления
в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания.

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, Организатора регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг <...>, утвержденным решением Совета директоров <...> (протокол от 05.04.209 № 5) (далее – Положение о закупке).

Согласно извещению о проведении Редукциона, закупочной документации (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 19.10.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 8 852 662,94 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Редукционе – 31.10.2022;
4. Дата рассмотрения заявок участников Редукциона – 17.11.2022;
5. На участие в Редукционе подано 4 заявки участников закупки, из которых 3 признаны соответствующими Документации;
6. Дата подведения итогов – 21.12.2022;
7. Победителем Редукциона признан участник № 2 с предложением о цене договора в размере 8 802 662,94 руб. без учета НДС.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, Организатора, принявших неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Редукционе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Редукциона Заказчик, Организатор действовали
в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

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.

Согласно пункту 2.30.(1) Положения о закупке редукцион – способ неконкурентной закупки, не являющийся торгами, условия осуществления которого не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках, при котором победителем признается участник закупки, заявка которого наиболее полно соответствует требованиям, установленным в документации о закупке, и который предложил наиболее низкую цену договора, низкие цены единиц товаров, работ, услуг (при закупке товаров, работ, услуг в единичных расценках) в ходе закупки.

В силу положений пункта 27 Извещения требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, указаны в Извещении и Документации.

Пунктом 9.3 раздела 9 файла «Инструкция для участника закупки» Документации (далее – Инструкция) установлено следующее требование к участникам закупки:

«Отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

В подтверждение соответствия установленному требованию участник закупки должен представить заявку на участие в закупке по Форме 1 к Инструкции для участника закупки, в которой он в декларативной форме указывает на соответствие данному требованию, а также представить в составе заявки:

– оборотно-сальдовую ведомость в разрезе субсчетов, входящих в

состав кредиторской задолженности на конец последнего завершенного отчетного периода (года), или иную расшифровку кредиторской задолженности по видам задолженности на конец последнего завершенного отчетного периода (года) (счета 68 и 69). Требование о представлении документов, указанных в настоящем абзаце, не применяется к участникам закупки – физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями».

Кроме того, пунктом 9.15 раздела 9 Инструкции установлено, в том числе следующее требование к участникам закупки:

«Наличие финансовых ресурсов для исполнения договора.

Соответствие установленному требованию подтверждается на основании документов и сведений, представляемых участником закупки в подтверждение соответствия требованию, указанному в пункте 9.3 раздела 9 Инструкции, согласно *порядку подтверждения наличия финансовых ресурсов для исполнения договора, включенному в состав Документации* (далее – Порядок).

– бухгалтерский баланс (ОКУД 0710001) и отчет о финансовых результатах (ОКУД 0710002) (или бухгалтерская (финансовая) отчетность по форме КНД 0710099 или иной форме, установленной Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» и/или федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов) за последний отчетный календарный год и за предшествующий ему отчетный календарный год с подтверждением отправки (получения) в ИФНС в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов;

– сведения о финансовом состоянии по Форме 11 к Инструкции для участника закупки.

Следующие формы к бухгалтерскому балансу:

– отчет об изменениях капитала;

– отчет о движении денежных средств;

– отчет о целевом использовании денежных средств».

Пунктом 10(2).3.2 Положения о закупке предусмотрены основания для отклонения заявки на участие в закупочной процедуре на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора, в том числе в

случае несоответствия участника закупки и/или поданной им заявки на участие
в закупке требованиям, установленным извещением об осуществлении закупки.

Кроме того, согласно подпункту 14.2.2 пункта 14.1 раздела 14 Инструкции конкурсная комиссия уполномочена отклонить заявку на участие в закупке
от дальнейшего участия в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора по основаниям и в случаях, указанных в Положении
о закупке.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 17.11.2022
№ 0001-206-К-Y08-00892-2023/Д Заявителю (участник №4) отказано
в допуске к участию в Редукционе на основании пункта 10(2).3.2 Положения
о закупке в связи с неподтверждением наличия финансовых ресурсов для исполнения договора, согласно порядку подтверждения наличия финансовых ресурсов для исполнения договора, включенному в состав Документации (пункт 9.15 раздела 9 Инструкции).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили заявку Заявителя и пояснили, что согласно Порядку наличие финансовых ресурсов (финансовой состоятельности) организации определяется исходя из матричного подхода, включающего оценку финансового риска контрагента, полученную из справочно-аналитической системы СПАРК-Интерфакс, и оценку риска наступления банкротства организации на основании четырех финансовых моделей. Расчеты по моделям осуществляются на основании данных из бухгалтерской отчетности, доступной на сайте государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности (https://bo.nalog.ru/), а также материалов, предоставленных участником закупки в составе заявки.

Дополнительно представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщили, что Заявителем по результатам оценки по четырем финансовым моделям на основании данных из бухгалтерской отчетности, доступной на сайте государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности (https://bo.nalog.ru/), а также материалов, предоставленных участником закупки в составе заявки, получен 1 балл,
что свидетельствует о наличии высокого индекса финансового риска.

Таким образом, поскольку Заявитель не отвечает требованию о наличии

финансовых ресурсов для исполнения договора, в соответствии с пунктом 10(2).3.2 Положения о закупке, Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя нам участие в закупке.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссией ФАС России установлено, что обеспеченность финансовыми ресурсами участника закупки до заключения договора не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки,
поскольку участником закупки могут быть привлечены дополнительные финансовые ресурсы после подписания договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Кроме того, вышеуказанное квалификационное требование Документации налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Редукционе, что не соответствует требованиям Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, Организатора выразившиеся в установлении в Документации вышеуказанного требования и, как следствие, принявшего неправомерное решение об отказе в допуске Заявителю к участию в закупке, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 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 принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> от 18.11.2022 № 470-22 на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора торгов <...> при

проведении редукциона
на право заключения договора на техническое диагностирование механотехнологического оборудования <...> (извещение № SBR043-2210190028, размещенное на сайте Оператора) обоснованной.

2. Признать в действиях <...>, <...> нарушения части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать <...>, <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 02.12.2022 по делу № 223ФЗ-484/22.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 02.12.2022 по делу № 223ФЗ-484/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении
дел об административных правонарушениях.

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