

РЕШЕНИЕ № 8-01/126

по делу № 027/01/18.1-168/2019

20 мая 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...> ,

в присутствии представителей:

ООО «Конкорд» - уведомлено о дате и месте рассмотрения обращения надлежащим образом, явку своих представителей не обеспечило;

АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» (далее – АО «ХРМК») <...> по доверенности;

рассмотрев жалобу ООО «Конкорд» на действия заказчика – АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» (далее – АО «ХРМК»), материалы дела № 027/01/18.1-168/2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Конкорд» на действия заказчика АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку теплоизоляционных материалов K-FLEX (извещение № 31907722448).

Из жалобы общества следует, что при запросе предложений в электронной форме Заказчик необоснованно отклонил первую часть заявки ООО «Конкорд» на основании того, что предложенный товар имеет менее низкие технические характеристики, чем заявленные Заказчиком. Кроме того в конкурсной документации Заказчиком не указаны конкретные показатели товара и его эквивалента (физико-химические свойства). Действия заказчика противоречат требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон № 223-ФЗ).

АО «ХРМК» в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что в проектно-сметной документации по объекту «Строительство схемы выдачи тепловой мощности ТЭЦ в г. Советская гавань. Строительство ЦТП для передачи тепловой мощности от магистральной теплосети ТЭЦ в г. Советская Гавань» Проектным институтом АО «ХЭТК» заложена продукция марки K-FLEX. Участник № 104893 (ООО «Конкорд») предложил продукцию, аналогичной требованиям, марка RU-FLEX. АО «ХРМК» обратилось за

согласованием «непроектного» материала к конечному Заказчику – Филиалу ХТСК АО «ДГК» и Проектному институту. Проектный институт АО «ХЭТК», проведя сравнительный анализ двух марок теплоизоляционных материалов K-FLEX и RU-FLEX ответил отказом, так как теплоизоляционные материалы марки RU-FLEX имеют технические характеристики ниже чем марки K-FLEX: плотность, коэффициент сопротивления диффузии водяного пара, водопоглощение, паропроницаемость, группа воспламеняемости, группа токсичности, дымообразующей способности, класс пожарной опасности, срок эксплуатации. На основании выше изложенного в соответствии с подпунктом «б» пункта 4.9.5 Документации о закупке закупочной комиссией обосновано было принято решение об отклонении заявки ООО «Конкорд».

Поскольку доводы жалобы подпадают под основания, указанные в части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися.

Действия (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение организатором торгов, оператором электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссией установленной законодательством Российской Федерации процедуры организации и проведения торгов, процедуры заключения договоров по результатам торгов.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, 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.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке, в числе прочего, должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

Частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; 2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара,

требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки; 3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

В целях информационного обеспечения закупки, названные сведения должны быть достаточными, позволять потенциальному участнику сформировать свое предложение.

В соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений.

03.04.2019 АО «ХРМК» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru разместило извещение № 31907722448 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки теплоизоляционных материалов K-FLEX и закупочную документацию.

Дата начала срока подачи заявок 03.04.2019, дата окончания подачи заявок – 12.04.2019.

Дата рассмотрение первых частей заявок – 15.04.2019.

Дата рассмотрение вторых частей заявок – 17.04.2019.

Дата подведение итогов – 19.04.2019.

Начальная (максимальная) цена договора **13 000 000** руб.

В установленный извещением срок поступили заявки от пяти участников - №№ 92215, 104893, 100097, 104363, 105021.

В соответствии с протоколом от 23.04.2019 № ПР-75.1 о рассмотрении первых частей заявок, где по результатам рассмотрения были отклонены от дальнейшего участия в закупке три заявки, как не соответствующие требованиям Закупочной документации: №104363, № 105021, № 104893 (ООО «Конкорд»).

Протоколом от 24.04.2019 № ПР-118.1-2 к дальнейшему участию в закупке, были допущена только две заявки № 92215, № 100097, которые признаны соответствующими предъявленным требованиям.

Согласно протокола от 29.04.2019 № ПИ-118.1 закупочной комиссией победителем запроса предложений в электронной форме признан участник – ООО ИЦ «ФЛАГМАН» с ценой заявки не более 10 615 822,14 руб. без учета НДС.

Рассмотрение первых частей заявок проводится на основании представленных в таких частях документов и сведений (подпункт 4.9.3 документации о закупке).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 4.9.5 документации о закупке по результатам проведения отборочной стадии Закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые:

а) поданы Участниками запроса предложений, которые не отвечают требованиям настоящей Документации о закупке;

б) содержат предложения, не соответствующие установленным условиям настоящей Документации о закупке;

в) не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями настоящей Документации о закупке;

г) содержат недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию или документы;

д) поданы Участниками запроса предложений, которые не согласились с предложениями Закупочной комиссией по исправлению очевидных арифметических или грамматических ошибок в их заявках.

В извещении о проведении запроса предложений в пункте 16 указано, что требования к содержанию и оформлению каждой части заявки, а также порядок подачи ценового предложения, приведены в документации о закупке.

В соответствии с документацией о закупке по запросу предложений в электронной форме в разделе 12.1 (Приложения №5), установлены отборочные критерии рассмотрения первых частей заявок.

Пунктом 4.5 раздела 4 «Подготовка заявок» документацией о закупке установлены требования к составу заявки на участие, в соответствии с которым заявка оформляется.

В соответствии с подпунктом 4.5.1.4 документацией о закупке в первую часть заявки должны входить документы, содержащие исключительно описание предлагаемой к поставке продукции, которая является предметом настоящей закупки (без указания сведений об Участнике и/или о его ценовом предложении). Во вторую часть заявки должны входить документы, содержащие исключительно сведения об Участнике и информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям Документации о закупке (в случае установления таковых) (без указания сведений о ценовом предложении Участника).

В соответствии с подпунктом 4.5.1.7 документации о закупке документы, входящие в заявку, не должны содержать недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию, а также должны отсутствовать внутренние противоречия между различными частями и/или документами заявки.

В соответствии с подпунктом 4.15.1 документации о закупке организатор вправе направить в адрес Участника дополнительный запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки.

Материалами дела установлено, что в соответствии с технической частью документации о закупке поставке подлежат теплоизоляционные материалы марки

K-Flex, в которой указаны объёмы и количество необходимой продукции.

Первая часть заявки участника № 104893 (ООО «Конкорд») состояла из следующих документов: сертификат соответствия клей, сертификат соответствия вспененный каучук, сертификат пожарный, САНПИН заключение, техническое предложение, график поставки, ТУ, протокол разногласий к проекту договора. Документы приложены участником в отношении продукции марки RU-FLEX содержат описание предлагаемой к поставке продукции, которая является предметом настоящей закупки, соответствуют требованиям документации о закупке.

Кроме того, Заказчик в закупочной документации не описал физико-химические свойства предмета закупки (плотность, коэффициент сопротивления диффузии водяного пара, водопоглощение, паропроницаемость, группа воспламеняемости, группе токсичности, дымообразующей способности, класс пожарной опасности, срок эксплуатации), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки связанные с потребностями заказчика. Ссылки на иные нормативные документы, в которых может присутствовать выше перечисленная информация, в документах отсутствует.

Таким образом, при оценки первых частей заявок участников закупочная комиссия должна исходить из объёма требований установленных в документации о закупке и отведенных полномочий.

Отсутствие указанных сведений не позволяет участникам запроса предложений в электронной форме сформировать заявку, соответствующую требованиям заказчика в полном объёме.

Предоставленное заказчику право формировать предмет закупки должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом № 223-ФЗ принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом 223-ФЗ, в ущерб конкуренции при проведении торгов является недопустимой.

Таким образом, доводы в жалобы заявителя обоснованны, действия заказчика, не указавшего в документации необходимый перечень характеристик приобретаемой продукции, тем самым нарушил требования части 6.1 статьи 3, пункты 1 и 3 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

Поскольку допущенное нарушение может повлиять на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать организатору закупки предписание об устранении допущенных нарушений.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Конкорд» на действия АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку теплоизоляционных материалов K-FLEX (извещение № 31907722448) **обоснованной**.
2. Признать действия АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» при проведении указанной закупки нарушающими часть 6.1 статьи 3, пункты 1 и 3 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Хабаровская ремонтно-монтажная компания» предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.