РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-468/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Поток» 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»

01.09.2021 Москва

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

при участии представителей:

ООО «ГЭХ Инжиниринг»: <...>,

ООО «ГЭХ Закупки»: <...>,

ООО «Поток»: <...>,

представитель ООО «ЭТП ГПБ» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явился, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Поток» (далее — Заявитель) от 23.08.2021 № 49 на действия (бездействие) ООО «ГЭХ Инжиниринг» (далее — Заказчик), ООО «ГЭХ Закупки» (далее — Организатор закупки) при проведении конкурентного отбора (в электронной форме) № 14/КО на определение лучших условий изготовления и поставки оборудования для технического перевооружения паротурбинной установки Т-250/300-240 с полнокомплектной заменой турбины энергоблока ст. № 4 ТЭЦ-25 - филиала ПАО «Мосэнерго»
для нужд ООО «ГЭХ Инжиниринг» (183-МТР(БС)-ГЭХИ-2021) (извещение № 32110529052), 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 Заявителя от 23.08.2021 № 49 на действия (бездействие) Заказчика при проведении конкурентного отбора
в электронной форме № 14/КО на определение лучших условий изготовления и поставки оборудования для технического перевооружения паротурбинной установки Т-250/300-240 с полнокомплектной заменой турбины энергоблока
ст. № 4 ТЭЦ-25 - филиала ПАО «Мосэнерго» для нужд ООО «ГЭХ Инжиниринг» (183-МТР(БС)-ГЭХИ-2021) (извещение № 32110529052) (далее — Конкурентный отбор, 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.

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 регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ГЭХ Инжиниринг», утвержденным решением Совета директоров ООО «ГЭХ Инжиниринг» 30.06.2021 (далее –Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом,
в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация
о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, 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 (далее —ЕИС) предусмотрено Закона о закупках и положением о закупке,
за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона
о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Конкурентного отбора, документация о проведении Конкурентного отбора (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 04.08.2021;

2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 789 000 000 рублей;

3. Дата окончания подачи заявок — 03.09.2021;

4. Дата подведения итогов Конкурентного отбора – 29.10.2021.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурентного отбора Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком

в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника опыта по предмету закупки.

Представители Заказчика, Организатора торгов с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурентного отбора Заказчик, Организатор торгов действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке
и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Организатора торгов, Заявителя, 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 части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

При этом согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки.

Пунктом 1.4.1.14 Документации установлены квалификационные требования к участникам закупки, в том числе: «наличие у Участников

соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования, финансовых ресурсов, профессиональной компетентности для производства товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки (если данное требование установлено в разделе
8 Документации)».

В соответствии с пунктом 6.1 раздела 8 Документации установлено следующее:

«Участник должен иметь опыт поставки элементов (узлов / деталей) паротурбинных установок номинальной/максимальной мощностью не менее 200/250 МВт, за последние 3 года, предшествующих дате окончания срока подачи Заявок на участие в конкурентной закупке.

Установленное требование подтверждается путем предоставления Участником в составе заявки «Справки об опыте выполнения аналогичных поставок» по форме, приведенной в Документации о закупке».

Вместе с тем отсутствие у участника закупки договоров, подтверждающих наличие соответствующего опыта поставки элементов (узлов / деталей) паротурбинных установок номинальной/максимальной мощностью не менее 200/250 МВт не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупочной процедуры, что ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, в случае, если законодательством Российской Федерации не установлены обязательные требования о наличии опыта по аналогичным закупкам, связанного с предметом закупочной процедуры, заказчики не вправе устанавливать соответствующие требования в Документации

Вместе с тем представитель Заказчика, Организатора торгов на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих
об обратном.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, Организатора торгов, установивших неправомерные требования к участникам Конкурентного отбора , ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Поток» (ИНН:6829158632; ОГРН:1216800001659) от 23.08.2021 № 49 на действия (бездействие) заказчика ООО «ГЭХ Инжиниринг» (ИНН:7729722060, ОГРН:1127747051585), организатора торгов ООО «ГЭХ Закупки» (ИНН:7733667750, ОГРН:5087746050145) при проведении конкурентного отбора (в электронной форме) № 14/КО на определение лучших условий изготовления и поставки оборудования для технического перевооружения паротурбинной установки Т-250/300-240 с полнокомплектной заменой турбины энергоблока ст. № 4 ТЭЦ-25 - филиала ПАО «Мосэнерго» для нужд ООО «ГЭХ Инжиниринг» (183-МТР(БС)-ГЭХИ-2021) (извещение № 32110529052) обоснованной.

2. Признать ООО «ГЭХ Инжиниринг», ООО «ГЭХ Закупки» нарушившими пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ООО «ГЭХ Инжиниринг», ООО «ГЭХ Закупки», ООО «ЭТП ГПБ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 01.09.2021
№ 223ФЗ-468/21.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 01.09.2021 № 223ФЗ-468/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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