

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-712/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «АланСпецСтрой» 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»

25.09.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «АланСпецСтрой» от 18.09.2018 № 79 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции гидротехнических сооружений и производственных зданий Эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Северо-Осетинский филиал» (лот № 2-ТПИР-2018-СОФ) (извещение № 3180666817), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «АланСпецСтрой» (далее - Заявитель) от 18.09.2018 № 79 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции гидротехнических сооружений и производственных зданий Эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Северо-Осетинский филиал» (лот № 2-ТПИР-2018-СОФ) (извещение № 3180666817) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 продукции для нужд ПАО «РусГидро», решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 23.06.2016 № 239 с изменениями и дополнениями (от 07.04.2017 № 250) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 (далее - ЕИС) 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 предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 Закона о закупках.

28.06.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 19.07.2018;

дата рассмотрения заявок — 10.09.2018;

дата подведения итогов — 24.09.2018;

начальная (максимальная) цена договора: 353 302 302, 36 рубля;

на участие в Конкурсе подано 4 заявки, из них 3 заявки отклонены, на основании чего Конкурс признан несостоявшимся.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, Заказчик с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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 и выслушав пояснения представителя Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 1.3.2.2 пункта 1.3 Положения о закупке.

В соответствии с частью 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 протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 10.09.2018 № 4 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании подпункта «в» пункта 2.8.2.4 Документации о закупке, как несоответствующую следующему требованию: участником представлена копия обязательной бухгалтерской (финансовой) отчетности без отметки (квитанции) налогового органа о приеме, что не соответствует требованиям подпункта «д» пункта 2.5.5.1 Документации.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 2.8.2.4 Документации по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые, в том числе, не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями Документации.

Согласно подпункту «д» пункта 2.5.5.1 Документации, участник закупки в составе заявки на участие в Конкурсе должен представить, в том числе, копию составленного в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершённый финансовый год (включающего в себя данные обязательной бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний завершённый и предшествующий ему финансовый год), с отметкой налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме. При этом, квитанция о приеме должна содержать сведения о владельце сертификата электронной цифровой подписи, серийный номер сертификата электронной цифровой подписи, а также отметки, утвержденные Приказом от 25 февраля 2009 г. № ММ-7-6/85@ Министерства Финансов РФ: (Должностное лицо), (классный чин), (подпись), (Ф.И.О.), (штамп налогового органа).

Комиссия ФАС России, изучив представленные Заказчиком материалы, заявку Заявителя, пришла к выводу, что Заявителем в составе заявки на участие в Конкурсе представлена бухгалтерская (финансовая) отчетность в электронном виде, вместе с тем, в составе заявки Заявителя отсутствовала квитанция о приеме, что не соответствует требованию Документации, установленного подпунктом «д» пункта 2.5.5.1 Документации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в закупке, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. 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.

В соответствии с пунктом 2.8.2.4 Документации по результатам проведения отборочной стадии Заказчик вправе отклонить заявки, которые не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями Документации.

Согласно пункту 2.3.1 Методики финансовой устойчивости Документации проверка надежности (деловой репутации) включает проверку участника на соответствие критериям отбора (пункт 2.4 Методики) и наличие ограничивающих факторов (пункт 2.5 Методики).

Абзацем «г» пункта 2.4.1 Методики финансовой устойчивости Документации предусмотрено, что в целях проверки надежности (деловой репутации) участника может быть установлен, в том числе, следующий критерий отбора:

- раскрытие информации обо всей цепочке собственников участника, включая бенефициаров (в том числе конечных) – проверка осуществляется на основании предоставленной информации о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и подтверждающих документов в соответствии с требованиями документации о закупке.

Вместе с тем, представление информации обо всей цепочке собственников участника, включая бенефициаров (в том числе конечных), не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 1.3.2.2 пункта 1.3.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Конкурса, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурса не отклонялись.

- -
 - Согласно пунктам 6.3.4, 6.3.5 Положения о закупке участник конкурентной закупки должен подготовить заявку по форме, установленной в Документации. Не допускается предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в

Документации. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 7 Технических требований Документации, к участникам закупки устанавливаются, в том числе, следующие дополнительные требования:

- наличие соответствующего материально-технического оснащения (МТО). В подтверждение установленному требованию участник закупки обязан представить в составе заявки на участие в Конкурсе справку о наличии МТО в соответствии с Приложением № 5 к Техническим требованиям. Также, соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником закупки, в составе заявки, соответствующих сведений по форме «Справка о материально-технических ресурсах» Документации;
- наличие соответствующего квалифицированного персонала в соответствии с Приложением № 4 к Документации. Соответствие участника закупки данному требованию подтверждается путем предоставления справки о кадровых ресурсах с приложением скан копии удостоверений.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала, материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал, материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 1.3.2.2 пункта 1.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Конкурса, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурса не отклонялись.

4. Согласно пункту 2.8.2.9 Документации в рамках отборочной стадии Организатор направляет в адрес Участника закупки запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок

запроса дополнительной информации, что ставит запрос дополнительной информации в отношении конкретного участника в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 1.3.2.2 пункта 1.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

При этом, согласно протоколу рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе, от 10.09.2018 № 4 Конкурс признан несостоявшимся, в связи с тем, что на участие в закупке подана одна заявка, соответствующая требованиям Документации.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «АланСпецСтрой» (ИНН: 1515521091, ОГРН: 1041501903046) от 18.09.2018 № 79 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (ИНН: 2460066195, ОГРН: 1042401810494) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции гидротехнических сооружений и производственных зданий Эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Северо-Осетинский филиал» (лот № 2-ТПИР-2018-СОФ) (извещение № 31806666817) необоснованной.
 - Признать ПАО «РусГидро» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- -

- Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку Конкурс признан несостоявшимся.

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