

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-2459/2020

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

03 июня 2020 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Сиргунина О.А. –начальник отдела контроля органов власти,

Члены Комиссии:

Бабакова Ю.С. – заместитель начальника отдела контроля органов власти

Довлатов А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного ООО «МЭК» (далее – Заявитель) при участии представителя ПАО «Кубаньэнерго» (далее – Организатор торгов) Ч А.А. (доверенность № 23АА9792487 от 23.12.2019), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку комплектного распределительного устройства 10кВ и блочно-модульного здания для комплектации объекта: строительство ПС 110/10 кВ Ангарская с установкой силовых тр-ров 2х25 МВА с заходами ВЛ-110 кВ (извещение №32009071526 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «МЭК» на действия ПАО «Кубаньэнерго» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку комплектного распределительного устройства 10кВ и блочно-модульного здания для комплектации объекта: строительство ПС 110/10 кВ Ангарская с установкой силовых тр-ров 2х25 МВА с вводами ВЛ-110 кВ (извещение №32009071526 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 03.06.2020 года в 11.00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Комиссия по делу №023/07/3-2459/2020, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Заявитель жалобы считает, что Организатор торгов неправомерно отклонил его заявку.

Организатор торгов возражает на доводы жалобы, считает ее необоснованной.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – №223 ФЗ), за исключением жалоб,

рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанные принципы предусматривают, необходимость установления единых требований ко всем участникам одной закупки и недопустимость использования разных требований или критериев оценки заявок участников.

Пунктом 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Частью 1 статьи 2 № 223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 № 223-ФЗ 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.

В соответствии с частью 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.

10.04.2020 г. на сайте www.zakupki.gov.ru. ПАО «Кубаньэнерго» опубликовало извещение №32009071526 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку комплектного распределительного устройства 10кВ и блочно-модульного здания для комплектации объекта: строительство ПС 110/10 кВ ангарская с установкой силовых тр-ров 2x25 МВА с заходами ВЛ-110 кВ.

Закупочная деятельность Организатора торгов на момент проведения запроса предложений в электронной форме регламентировалась Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Положение) утвержденным Решением Совета директоров «Россети Кубань» протокол от 29.12.2018 № 327/2018.

В соответствии с подпунктом 8.1.7.3. Положения о закупке требования к участникам закупки, а также критерии и порядок оценки заявок устанавливаются в документации о закупке в соответствии с приложением 2 к настоящему Положению «Требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (далее - Типовые требования).

В соответствии с пунктом 2.5. Приложения 2 к Положению о закупке допустимые к применению при проведении закупочных процедур отборочные требования и порядок определения измеряемых значений критериев соответствия отборочным требованиям приведены в приложении 1 и приложении 2 к настоящим Типовым требованиям. Установление в документации о закупке иных отборочных требований, не указанных в настоящих Типовых требованиях, не допускается, за исключением случаев, когда их установление предусмотрено действующим законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5.3.2. Документации, предложения участников рассматриваются в соответствии с требованиями, критериями и порядком оценки заявок, устанавливаемыми в документации о закупке, на основании представленных в составе заявок сведений и документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

В соответствии с протоколом заседания Центральной конкурсной комиссии по вопросам рассмотрения предложений участников, допуске их к дальнейшему рассмотрению и проведению процедуры переторжки по запросу предложений в электронной форме от 20.05.2020 №237/2 предложение ООО «МЭК» по решению Центральной конкурсной комиссии признано не соответствующим требованиям документации о закупке и отклонено от дальнейшего рассмотрения, а именно:

- не представлено заключение аудиторской проверки за последний отчетный год в случаях, когда проведение аудиторской проверки в соответствии с законодательством Российской Федерации обязательно, а также в случае наличия заключения аудиторской проверки при проведении добровольного аудита, а так же не представлена составленная в произвольной форме справка, объясняющая причину отсутствия требуемого документа (не соответствует п. 36), п. 6 приложения 2 к части 2 Информационной карты закупки Документации о закупке).

Данный критерий установлен в Документации в соответствии с п. 31 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке) и является отборочным и оценочным.

Таким образом, указанный критерий установлен в соответствии с Положением. Параметром признания несоответствия заявки установленному требованию, либо несоответствия документа установленным требованиям является, в том числе его отсутствие в составе заявки участника (п. 1 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке)).

Также в соответствии с п. 6 приложения 2 к Информационной карте Документации о закупке, Участник, в случае если по каким-либо причинам не может представить требуемый документ в предложении должен представить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа и

содержащую заверения организатору закупки о соответствии Участника данному требованию.

В предложении ООО «МЭК» заключение аудиторской проверки за последний отчетный год или в случае его отсутствия справка, составленная в произвольной форме, объясняющая причину отсутствия заключения аудиторской проверки, не представлены.

В соответствии с пунктом 8.1.7.11. Положения о закупке Центральная конкурсная комиссия отклоняет заявку участника, если участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке или такая заявка признана несоответствующей требованиям, установленным документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 5.3.4. Документации Центральная конкурсная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

а) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;

б) предложение участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения предложения (если такое требование установлено документацией о закупке);

в) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

Таким образом, участник закупки, ООО «МЭК», не выполнил требования, установленные в Документации, в связи с чем, по решению Центральной конкурсной комиссии ПАО «Кубаньэнерго», его заявка отклонена как несоответствующая требованиям Документации в части состава необходимых сведений и документов.

Одновременно, ООО «МЭК» в доводах жалобы сообщает, что указанные выше требования являются излишними и неправомерными.

Вместе с тем, Организатор торгов указал, что до окончания срока подачи заявок, в соответствии с пунктом 2.2.1. Документации, заявитель запросов Организатору торгов о даче разъяснений требований Документации, к составу представляемых участниками

заявок, в том числе, в части необходимости предоставления заключения аудиторской проверки или справки в произвольной форме в случае его отсутствия не направлял и подал заявку, согласившись с условиями Документации.

В тоже время заявитель оспаривает положения Документации и требования к участникам закупки по окончании проведения конкурса в электронной форме.

В соответствии с требованиями Документации о закупке участник закупки в случае наличия у него предложений по внесению изменений в проект договора должен подготовить предложение, включающее в себя, в том числе Протокол разногласий к проекту договора (форма 7) (подпункт 7, пункта 8 приложения 2 к части II «Информационная карта закупки» Документации и пункт 4 Инструкции по заполнению формы 7 раздела III «Образцы форм для заполнения участниками закупки»).

В соответствии с пунктами 5, 6 и 7 Инструкции по заполнению формы 7 установлено, что условия Договора будут определяться в соответствии с требованиями документации о закупке, в тоже время Заказчик оставляет за собой право рассмотреть и принять перед подписанием договора предложения и дополнительные изменения к договору.

В случае если стороны не придут к соглашению об этих изменениях, стороны будут обязаны подписать договор на условиях, изложенных в настоящей документации и предложении Победителя торгов/лица, давшего наилучшее предложение.

В любом случае Участник должен иметь в виду, что если какое-либо из Договорных предложений и условий, выдвинутых Участником, будет неприемлемо для Организатора закупки, такое предложение по решению Центральной конкурсной комиссии будет отклонено независимо от содержания технико-коммерческих предложений.

Одновременно пунктом 13 раздела IV Документации «Спецификация и требования к закупаемой продукции» установлено обязательное условие регламентированной процедуры - заключение договора поставки в редакции ПАО «Кубаньэнерго». В соответствии с пунктом 4 части II «Информационная карта закупки» Документации установлено, что условия поставки товара (выполнения работ/ оказания услуг) указаны в разделе V «Проект договора» настоящей Документации 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.

Таким образом, проект договора в соответствии с разделом V «Проект договора» Документации является договором поставки в редакции ПАО «Кубаньэнерго».

Организатор торгов при проведении закупки руководствуется основными принципами закупочной деятельности, установленными Законом о закупках, в том числе принципом информационной открытости закупок.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и Положением о закупке.

Таким образом, с учетом изложенного выше, Организатор торгов указал, что, предполагая со своей стороны возможные технические ошибки при размещении Документации о закупке в части проекта договора даёт участникам возможность предложить их исправления путем предоставления в составе Заявки на участие протокола разногласий к проекту договора, не допуская изменений носящих принципиальный для Заказчика характер. И единственным возможным в рамках проведения закупки, с учетом норм Закона о закупках, способом проинформировать участника о принятии или непринятии Заказчиком его предложений по изменению проекта договора является размещаемый в установленном порядке протокол составленный в ходе проведения закупки. Представленный заявителем в составе заявки протокол разногласий к проекту договора Документации по результатам рассмотрения Заказчиком, в связи с тем, что предлагаемые изменения коммерчески не выгодны и являются ухудшающими положение Заказчика, не принят в части пунктов: 1.3.; 4.1.; 4.5.; 4.6.; 4.12.; 6.7.; 6.8.; 7.2.; 8.2.; 8.3.; 12.6.; 12.7.; 13.2.; 13.4.; 14.1.; 14.2. и информация об этом указана в размещенном протоколе заседания комиссии от 20.05.2020 №237/2.

Принимая во внимание нормы Закона о закупках, Положения о закупках и требования Документации, непринятие Организатором торгов предложений участника по изменению проекта договора не является причиной для отклонения заявки.

В соответствии с пунктом 5.3.6. Документации Организатор закупки вправе проверять соответствие предоставленных участником закупки сведений и документов действительности, в том числе путем направления запросов в государственные органы, лицам, указанным в предложении.

Указанный пункт установлен в документации в соответствии с п. 8.1.7.8. Положения о закупке. В период проведения конкурса в электронной форме Организатор торгов указанных запросов не направлял, Заявителем к жалобе не приложены подтверждения направления Организатором торгов указанных выше запросов.

В соответствии с пунктом 3.1.1. Документации установлено, что участник закупки изучит все инструкции, формы, условия, технические условия и другую информацию, содержащуюся в документации о закупке, а также разъяснения извещения о закупке и/или документации о закупке в случае их наличия.

В соответствии с ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований,

установленных настоящим Федеральным законом;

3) не размещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) не размещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» носит императивный характер и содержит исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган.

На заседании по рассмотрению дела №023/07/3-2459/2020 в действиях Организатора торгов не установлено нарушений, предусмотренных ч.10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «МЭК» на действия ПАО «Кубаньэнерго» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку комплектного распределительного устройства 10кВ и блочно-модульного здания для комплектации объекта: строительство ПС 110/10 кВ Ангарская с установкой силовых тр-ров 2х25 МВА с заходами ВЛ-110 кВ (извещение №32009071526 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:
Сиргунина

О.А.

Члены Комиссии:

Ю.С. Бабакова

А.Н. Довлатов

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