

РЕШЕНИЕ

по делу №8-01/165(027/10/18.1-875/2021)

12 июля 2021 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

в присутствии представителей:

- ООО «ЭнергоСтар» -

- ОАО «РЖД» -

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоСтар», материалы дела №8-01/165 (027/10/18.1-875/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «ЭнергоСтар» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2283/ОАЭ-ЦДТВ/21 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 32110281680) (лот №1, 2).

Как следует из жалобы, заказчиком необоснованно отклонена заявка ООО «ЭнергоСтар», которая соответствовала требованиям конкурсной документации заказчика, при этом опыт работ участника подтвержден приложенными в составе заявки договорами. Также заказчиком не установлено требование к конкретному виду обслуживанию котлов или перечню выполняемых работ в процессе обслуживания. В заседании комиссии представитель заявителя доводы, изложенные в жалобе поддержала.

Представители ОАО «РЖД» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 09.07.2021 №б/н, дополнительно пояснив, что заявка ООО «ЭнергоСтар» отклонена правомерно, поскольку в составе заявки на участие в открытом аукционе № 2283/ОАЭ-ЦДТВ/21 представлен документ по форме приложения № 1.3. аукционной документации подтверждающий наличие опыта, указанный участником опыт по техническому обслуживанию и эксплуатации газовых котельных, что не соответствует требованиям заказчика по наличию опыта в сфере оказания услуг по обслуживанию котельного оборудования, работающего на угольном топливе.

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалоба рассмотрена посредством ВКС.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, 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 торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

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 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с

положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного приказом советом директоров от 28.06.2018 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Аукцион - форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении

о проведении аукциона, на установленную в документации о конкурентной закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор (пп.2 пункта 12 Положения).

Согласно пункту 85 положения конкурентная закупка товаров, работ, услуг путем проведения открытого аукциона осуществляется при соблюдении одного из следующих условий:

- 1) для заказчика важно единственное условие исполнения договора - цена договора;
- 2) при возможности однозначно сформулировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

Заявка на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из 2 частей и ценового предложения (пункт 175 Положения).

Не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в документации о конкурентной закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем участникам закупки (пункт 203 Положения).

В силу пункта 205 Положения отстранение участника закупки от участия в конкурентной закупке или отказ от заключения договора с победителем конкурентной закупки осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик или комиссия обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в пунктах 199 - 201 настоящего Положения, при условии их установления в документации о конкурентной закупке, или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

17.05.2021 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru ОАО «РЖД» размещено извещение №32110281680 о проведении открытого аукциона в электронной форме № 2283/ОАЭ-ЦДТВ/21 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (лот №1, 2).

Начальная (максимальная) цена договора (лот №1) - 6 589 899, 36 руб., начальная (максимальная) цена договора (лот 2) - 39 766 098, 24 руб. Срок подачи заявок – с 17.05.2021 по 07.06.2021. дата рассмотрения заявок - 21.06.2021. Дата подведения итогов – 22.06.2021.

Согласно пункту 1.9.1 аукционной документации участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения и/или по обслуживанию котельного оборудования, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 аукционной документации. При этом учитывается стоимость всех оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) услуг (по выбору участника закупки) по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения или по обслуживанию котельного оборудования. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение опыта оказания услуг участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с формой сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- договоры оказания услуг (представляются все листы договоров со всеми приложениями) с приложением актов об оказании услуг к данным договорам;

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Если договор и документы, подтверждающие его исполнение, размещены в Единой информационной системе и являются доступными участникам рынка для ознакомления, участник вправе в Форме сведений об опыте оказания услуг, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации, указать реестровый номер договора, присвоенный Единой информационной системой. При этом, в случае если участником указан реестровый номер договора в Единой информационной системе и такой договор и документы, подтверждающие его исполнение, доступны для ознакомления, участник вправе не предоставлять в составе заявки копии договоров оказания услуг, а также копии документов, подтверждающих исполнение таких договоров (акты о оказании услуг).

В приложении №1.1 техническое задание установлены: 1. наименование закупаемых услуг, их количество (объем), единичные расценки и начальная (максимальная) цена договора; 2. требования к услугам - организация технологического процесса работы объектов теплоснабжения: технические и функциональные характеристики услуги, требования к безопасности услуги, требования к качеству услуги; 3. требования к результатам; 4. место, условия и порядок оказания услуг; 5. форма, сроки и порядок оплаты; 6. иные требования; 7. расчет стоимости услуг за единицу.

Довод заявителя о неустановлении заказчиком требования к конкретному виду обслуживанию котлов или перечню выполняемых работ в процессе обслуживания, не принимается комиссией Хабаровского УФАС России, постольку такие требования установлены в аукционной документации Приложение 1.1 Технического задания.

Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе, указанном в пункте 3.6.6.4 аукционной документации: несоответствие аукционной заявки требованиям аукционной документации, в том числе:

1. аукционная заявка не соответствует форме, установленной аукционной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям аукционной документации;
2. документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями аукционной документации);
3. техническое предложение не соответствует требованиям аукционной документации.

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 28.06.2021 №2283/ОАЭ-ЦДТВ/21/1 по лоту № 1 поступило 2 заявки от участников под №1, 2, по лоту №2 поступило 2 заявки под №1, 2. Заявка № 2 отклонена по лотам №1 и 2, на основании пункта 3.6.6.4 аукционной документации в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.1 аукционной документации, а именно представленные документы (копии договоров с приложениями, отражающими вид и цену оказанных услуг, с приложением к ним копий актов, оказанных услуг) не подтверждают наличие опыта по предмету аукциона. Заявка № 1 допущена к участию в аукционе по лотам № 1 и 2. По результатам проведенного аукциона принято решение заключить договоры по лотам № 1 и 2 с ООО «Миларус» (заявка №1).

Из заявки участника №2 (ООО «ЭнергоСтар») следует, что обществом в качестве подтверждения опыта по организации технологического процесса работы объектов

теплоснабжения и/или по обслуживанию котельного оборудования представлены: договор № 234-17-ОУ «Об оказании услуг по техническому обслуживанию и эксплуатации газовых котельных, канализационной насосной станции, подпорной насосной станции на территории объектов ФАУ МО РФ ЦСКА» от 20.03.2017 и договор № 1490-126-ОУ «Об оказании услуг по техническому обслуживанию центральных тепловых пунктов, инженерных сетей, узлов учета тепловой энергии и холодного водоснабжения, включая подготовку системы топления к отопительному сезону» от 30.12.2016, заключенные с ФАУ Министерства обороны РФ «ЦСКА».

Из анализа пункта 1.9.1 аукционной документации следует, что участник должен иметь опыт по фактически оказанным услугам по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения и/или по обслуживанию котельного оборудования, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 аукционной документации.

Из анализа представленных участником договоров следует, что участником подтвержден опыт оказания услуг в соответствии с требованиями заказчика, установленными в пункте 1.9.1 аукционной документации. Требования о предоставлении опыта по оказанию услуг по технологическому обслуживанию котельного оборудования, работающего на твердом топливе, в пункте 1.9.1 аукционной документации не содержалось, при таких обстоятельствах, отклонение заявки участника №2 следует признать не правомерным.

Исходя из материалов дела, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу ООО «ЭнергоСтар» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона обоснованной.

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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

Кроме того, поскольку допущенное нарушение может повлиять на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоСтар» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 2283/ОАЭ-ЦДТВ/21 на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов

теплоснабжения (извещение № 32110281680) (лот №1, 2) обоснованной.

2. Признать ОАО «РЖД», нарушившим часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. ОАО «РЖД» выдать предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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