

Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ(ред. от 29.12.2022)"О защите конкуренции"

Заказчику –

МП «Исток»

<...>

Заявителю –

ООО «ОРИОН»

<...>

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/07/3-138/2023

Резолютивная часть решения оглашена «15» февраля 2023 г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «16» февраля 2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждения порядка рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...> – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

<...> – начальника отдела контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии представителя МП «Исток»,

рассмотрев в порядке, установленном статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Орион» (656064, Алтайский край, г. Барнаул, ул. Павловский тракт, 49Б, пом/офис 2/4, ИНН: 2222884001) (далее также – ООО «ОРИОН», Заявитель) и материалы по жалобе № 042/07/3-138/2023,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «ОРИОН» от 26.01.2023 исх. № 6/н (вх. № 809-ЭП от 27.01.2023) на действия заказчика Муниципального предприятия города Киселевска «Исток» (652700, Кемеровская область-Кузбасс, г. Киселевск, ул. Коммунальная, д. 5, ИНН: 4211023572) (далее – МП «Исток», Заказчик) и комиссии Заказчика при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по осуществлению замены теплоизоляции от котельной № 19: головной участок от т. «А» по ул. Циолковского до т. «Б» (ул. Циолковского), извещение о проведении которой было опубликовано 29.12.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32212004915.

По мнению Заявителя, комиссией Заказчика нарушены требования Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), путем необоснованного отклонения заявки ООО «ОРИОН».

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 10.02.2023 № ТМ/1451/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-138/2023 было назначено на 15.02.2023 на 14 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

15.02.2023 представитель Заявителя, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения жалобы не явился, защитника не направил. Представитель Заказчика просил признать жалобу не обоснованной, направив возражения.

15.02.2023 в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-138/2023 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (части 1 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии с части 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи 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.

1.

1.

1.

1.

1.

1. Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия города Кисилевска «Исток» (МП «Исток»), утвержденным директором МП «Исток» 28.09.2022 (далее – Положение о закупке), размещенным в ЕИС.

29.12.2022 МП «Исток» в ЕИС было размещено извещение и документация на проведение запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по осуществлению замены теплоизоляции от котельной № 19: головной участок от т. «А» по ул. Циолковского до т. «Б» (ул. Циолковского) (далее – Документация).

В соответствии с пункта 1.1 Положения о закупке запрос предложений – форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно извещению и Документации заявки на участие в Закупке принимались с 29.12.2022 по 17.01.2023. Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие Закупке и подведения итогов - 18.01.2023.

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 3 944 050,80., в том числе НДС.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок № 6337 от 18.01.2023 и итогового протокола № 6337 от 18.01.2023 на участие в закупке поступило 5 заявок, в том числе заявка ООО «ОРИОН», по результатам рассмотрения, которых, 4 заявки, в т.ч. ООО «ОРИОН» были отклонены. Победителем закупки признано ООО «Ломторг» с предложенной ценой договора 3 585 645 руб.

В качестве причин отклонения 4 заявок указано отсутствие документа, декларирующего отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженность по иным обязательным платежам, предусмотренные подпункта 8 пункта 24 Документации о закупке» в соответствии с подпункта 1 пункта 3.8.7. Положения о закупках ТРУ МП «Исток». В качестве дополнительного основания отклонения заявки ООО «ОРИОН» указано на отсутствие копии документов, подтверждающие квалификацию персонала.

Согласно пункту 3.8.6. Положения о закупке перечень документов, подтверждающих соответствие участника требованиям документации о закупке, а также требования к их оформлению определяются документацией о закупке.

В пункте 24 Информационной карты Документации установлен исчерпывающий перечень сведений и документов, которые должны быть предоставлены в составе заявки.

При этом в подпункте 8 пункта 24 Информационной карты Документации указано, что заявка должна содержать документ декларирующий в т.ч. отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженность по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов от балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Вместе с тем, из представленных в Кемеровское УФАС России оператором ЭТП «Торги223» — ООО «Центр Электронных Торгов» заявок, следует, что в составе всех заявок, поступивших на участие в Закупке, содержался документ декларирующий сведения, содержащиеся в подпункте 8 пункте 24 Информационной карты Документации, в т.ч. отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженность по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ за прошедший календарный год, размер которых превышает 25 процентов от балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

К заявке ООО «Ломторг», признанной соответствующей требованиям документации дополнительно была приложена справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов по форме, утвержденной приказом ФНС России от 20.01.2017 №ММВ-7-8/20@. Вместе с тем, в Документации отсутствует требование о предоставлении в составе заявки представление вышеуказанной справки.

Согласно подпункте «е» пункта 1.1.3.3 Документации в случае, если в документации о закупке указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника, заявка должна содержать документы, подтверждающие его квалификацию, при этом отсутствие указанных документов не является основанием для отказа в допуске к участию в запросе предложений.

При этом порядок оценки, установленный Заказчиком в пункте 33 Информационной карты Документации не предусматривает такой критерий, как квалификация участника.

Перечень требуемых документов, установленных в пункте 24 Информационной карты Документации в составе заявки является исчерпывающим и закрытым, в данном перечне отсутствует требование о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающих квалификацию участника закупки.

Соответственно участник Закупки не обязан предоставлять в составе заявки документы, подтверждающие квалификацию.

В соответствии с пунктом 3.8.7. Положения о закупке при осуществлении закупки Заказчик отказывает в допуске к участию в процедурах закупок в случаях:

1) непредставления обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений;

2) несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным документацией о закупке.

Таким образом, комиссия Заказчика за не предоставление документов, которые не требует Заказчик, незаконно и необоснованно отклонила 4 заявки, в т.ч. ООО «ОРИОН», поступившие на участие в Закупке.

При этом необходимо отметить, что в пункте 1.1.4.2 Документации указано, что Комиссия отказывает в допуске к участию в Закупке по основаниям, предусмотренным настоящей Документацией. Вместе с тем, данные основания в Документации отсутствуют.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

Таким образом, закупочная комиссия Заказчика, действуя в рамках Закона о закупках и проверяя заявки на соответствие требованиям, установленным документацией, неправоммерно отказала участникам: ООО «ОРИОН», ООО СК «ТСТ», ООО «БОСКО», ООО «Альтернатива» в допуске к участию в Закупке по рассматриваемым основаниям, чем нарушила требования пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя в части неправоммерного отклонения заявки ООО «ОРИОН» обоснованной.

Кроме того, Комиссией установлено, что допущенное комиссией Заказчика нарушение Закона о закупках, привело к неверному принятию решения о признании закупки несостоявшейся и заключению договора с ООО «Ломторг» как с единственным участником по самой высокой из предложенных участниками Закупки цене, что в конечном итоге может привести к повышению тарифов на тепловую энергию для потребителей МП «Исток». Так, исходя из предложений участников, подавших заявки на участие в Закупке и порядка оценки, установленного пунктом 33 Информационной карты Документации, заявке ООО «БОСКО» должен быть присвоен первый номер.

По сведениям представителя Заказчика, договор, заключенный по результатам Закупки 07.02.2023 с ООО «Ломторг» в настоящее время не исполняется.

В связи с чем, учитывая существенную разницу в цене предложений ООО «Ломторг» и ООО «БОСКО», решая вопрос о выдаче Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение комиссией Заказчика нарушений порядка оценки заявок при проведении Закупки, в соответствии с полномочиями, предусмотренными пунктом 31 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает необходимым в целях устранения нарушения порядка организации и проведения Закупки выдать МП «Исток» предписание об отмене протокола рассмотрения заявок № 6337 от 18.01.2023 и итогового протокола № 6337 от 18.01.2023.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ОРИОН» на действия комиссии ООО «ОРИОН» от 26.01.2023 исх. № б/н (вх. № 809-ЭП от 27.01.2023) на действия заказчика МП «Исток» и комиссии Заказчика при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора по осуществлению замены теплоизоляции от котельной № 19; головной участок от т. «А» по ул. Циолковского до т. «Б» (ул. Циолковского), извещение № 32212004915, обоснованной.
2. Признать закупочную комиссию МП «Исток» нарушившей пункт 2 части 1, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать комиссии Заказчика обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений, путем отмены протокола рассмотрения заявок № 6337 от 18.01.2023 и итогового протокола № 6337 от 18.01.2023.
4. Передать материалы жалобы № 042/07/3-138/2023 должностному лицу Кемеровского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.
5. Передать материалы жалобы № 042/07/3-138/2023 должностному лицу Кемеровского УФАС России для рассмотрения в порядке главы 9 Федерального

закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на предмет наличия (отсутствия) в действиях Заказчика и ООО «Ломторг» признаков нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

6. Обратиться в арбитражный суд с иском в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.