РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/344 (027/01/18.1-842/2019)

21 октября 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе : <…>,

в присутствии представителей:

- АО «МЕГА ЭКСПЕРТ ЦЕНТР» - <…>.;

- АО «Дальневосточная генерирующая компания» - <…>

рассмотрев жалобу АО «МЕГА ЭКСПЕРТ ЦЕНТР», материалы дела №**8-01/344**(027/01/18.1-842/2019)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба АО «МЕГА ЭКСПЕРТ ЦЕНТР» (далее – АО «МЭЦ») на действия организатора закупки АО «Дальневосточная генерирующая компания» (далее – АО «ДГК») при проведении запроса предложений на проведение оценки соответствия объектов мазутного хозяйства СП БТЭЦ требованиям промышленной безопасности с последующем проведением экспертизы промышленной безопасности (извещение 31908288350).

Как следует из жалобы АО «МЭЦ», его заявка необоснованно отклонена, что отражено в протоколе вскрытия конвертов с предложениями участников от 04.10.2019 №266 Р.

Представители АО «Дальневосточная генерирующая компания» с доводами жалобы не согласились, по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 21.10.2019 №150-01.8/4035, дополнительно пояснив в заседании комиссии, что АО «МЭЦ» в составе заявки на участие в закупке представил план распределения объемов поставки продукции, из которого следовало, что и разработка обоснования промышленной безопасности, и последующая экспертиза обоснования будет проводиться им 100% самостоятельно.

В связи с чем, АО «МЭЦ» был отправлен дозапрос о предоставлении пояснений в части соблюдения принципа независимости при проведении экспертизы. В ответе на дозапрос участником изменен план распределения объемов поставки продукции, что прямо опровергает ранее предоставленные данные. На основании этого протоколом вскрытия конвертов с предложениями участников от 04.10.2019 №266 Р, заявка АО «МЭЦ» отклонена в соответствии с требованиями закупочной документации.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2066 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организаторов торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися. А также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным Законом от 1.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

Действия (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Закон № 223-ФЗ 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.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся

неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

11.09.2019 на официальном сайте Российской Федерации http://zakupki.gov.ru АО «ДГК» размещено извещение № 31908288350 о проведении запроса предложений в электронной форме на проведение оценки соответствия объектов мазутного хозяйства СП БТЭЦ требованиям промышленной безопасности с последующем проведением экспертизы промышленной безопасности.

Начальная максимальна цена (далее - НМЦ) 2 000 000,00 руб. Дата окончания подачи заявок – 25.09.2019. Дата подведения итогов 11.10.2019.

В соответствии с п. 3.1.1. и 3.1.2. раздела 3.1. документации о закупке участвовать в закупке может юридическое /физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, или несколько юридических/физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от их организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, из числа лиц, указанных в пункте 1.2.6. документации о закупке.

Однако, чтобы претендовать на победу в закупке и получение права заключить договор с заказчиком, участник самостоятельно или коллективный участник в целом должен отвечать требованиям, установленным в настоящей документации о закупке. Требования к участникам установлены с учетом требований к продукции, являющейся предметом закупки.

Согласно п. 3.1.6. раздела 3.1 документации о закупке для подтверждения

соответствия установленным требованиям участник обязан приложить в составе заявки документы, перечисленные в приложении №3 к документации о закупке (раздел 10).

В соответствии с пунктом 10.3. документации о закупке квалификационные требования, а именно требования к документам, подтверждающим соответствие установленным требованиям документации к самостоятельному участнику, Коллективному участнику, Генеральному подрядчику различны.

В п. 4.10.2 раздела 4.10. документации о закупке установлено, что не допускаются запросы со стороны организатора, а также ответы со стороны участников, изменяющие суть заявки (предмет, объем, цена, номенклатура предлагаемой участником продукции).

Согласно п. 4.9.6. раздела 4.9. документации о закупке по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям: несоответствие заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов (п. а); несоответствие участников требованиям документации о закупке (п. б); несоответствие привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей товара требованиям документации о закупке (в случае установления соответствующих требований в документации о закупке) (п. в); несоответствие предлагаемой продукции требованиям документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции (п. г); несоответствие предлагаемых договорных условий требованиям документации о закупке, в том числе превышение цены заявки установленного размера НМЦ (п. д); несоответствие размера, формы, условий и порядка предоставления обеспечения заявки (в случае установления соответствующих требований в документации о закупке) (п. е).

В пункте 10.3 документации о закупке к самостоятельному участнику указаны требования о наличии документов подтверждающих соответствие установленным требованиям:

- справка о выполнении аналогичных по характеру и объему поставки продукции договоров, по установленной в документации о закупке форме (форма 9) (подраздел 7.9), включая обязательные приложения к ней;

- справка о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения договора, по установленной в документации о закупке форме (форма 10) (подраздел 7.10.), включая обязательные приложения к ней;

- справка о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения договора, по установленной в документации о закупке форме (форма 11) (подраздел 7.11.), включая обязательные приложения к ней.

- перечень дополнительных документов, подтверждающих соответствие Участника установленным квалификационным требованиям.

В случае отсутствия в технических требованиях заказчика (приложение №1 к настоящей документации о закупке) соответствующих квалификационных

требований, указанные выше справки не заполняются и не предоставляются участниками в составе заявки.

Из положений документации следует, что требования к документам самостоятельного участника и коллективных участников различны.

Протоколом вскрытия поступивших конвертов от 25.09.2019 №265 установлено, что на участие в запросе предложений поданы две заявки с порядковыми номерами 1,2.

В составе заявки ООО «МЭЦ» им представлен, в том числе план распределения объемов поставки продукции внутри коллективного участника, по установленной в документации о закупке форме №13 без указания в процентном соотношении распределение работ между собой как генподрядчиком и субподрядчиками, данный документ обязателен для предоставления коллективных участников и генеральных подрядчиков.

В порядке п.4.10.2. документации о закупке по результатам рассмотрения заявка (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия приняла решение о дозапросе уточняющей информации у участника АО «МЭЦ» предлагая предоставить пояснение, как будет соблюдено требование технического задания п. 5.3. «участники, оказывающие услуги по разработке обоснования безопасности и экспертизе промышленной безопасности обоснования должны быть независимыми по отношению друг к другу и к Заказчику».

В ответ на дозапрос заказчика АО « МЭЦ» предоставляет план распределения объемов поставки продукции по форме №13), в котором указано что 54,3% работ будут выполнены им как генеральным подрядчиком, 45,7% будут выполнены субподрядчиком ООО «Экопромбезопасность».

В соответствии с протоколом рассмотрения от 04.10.2019 г. № 266 Р закупочная комиссия приняла решение отклонить заявку АО «МЭЦ» на основании п. 4.10.2 документации о закупке в связи с тем, что при дозапросе заказчиком информации участником закупки изменена суть заявки.

Материалами дела установлено, что общество заявилось на участие в закупке как самостоятельный участник, следовательно документы в составе заявки представлены в соответствии с требованиями документации как к самостоятельному участнику.

В связи с тем, что АО «МЭЦ» подало заявку как самостоятельный участник, представленный обществом в составе заявки, план распределения объемов поставки продукции по форме №13 рассмотрению и оценке не подлежал.

Отклонение закупочной комиссией заявки по основанию нарушения по пункту 4.10.2. документации о закупке является необоснованным, поскольку документ на основании которого отклонили участника не подлежал оценке.

На основании изложенного, комиссия Хабароского УФАС России пришла к выводу признать жалобу АО «МЭЦ» 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 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

Поскольку допущенное нарушение повлияло на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать организатору закупки предписание об устранении допущенных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 статьи 18.1, Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Жалобу АО «МЕГА ЭКСПЕРТ ЦЕНТР» на действия организатора закупки АО «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении запроса предложений на проведение оценки соответствия объектов мазутного хозяйства СП БТЭЦ требованиям промышленной безопасности с последующем проведением экспертизы промышленной безопасности (извещение 31908288350) признать обоснованной.
2. Признать закупочную комиссию АО «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении указанной закупки нарушившей пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Дальневосточная генерирующая компания» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

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