

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

г. Сыктывкар № 01-122/8076

27 октября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, в составе: <...> (далее – Комиссия), рассмотрев посредством веб-видеоконференции жалобу ООО «Поток» исх. от 14.10.2021 № 97 (вх. от 18.10.2021 № 5261э) в отношении организатора - АО «КТК», касающуюся проведения закупки способом открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку блочно-модульной котельной мощностью 1,26 МВт, монтаж и пуско-наладочные работы для нужд Усть-Куломского филиала АО «КТК», номер извещения 32110650726 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – жалоба),

в присутствии:

–<...> представителя ООО «Поток» по доверенности;

–<...> представителя АО «Коми тепловая компания» по доверенности,

в отсутствие на заседании представителя ООО «РТС-тендер», извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Жалоба рассмотрена в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции). Жалоба принята к рассмотрению на основании пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заявителем обжалуется принятие комиссией решения о несоответствии заявки ООО «Поток» на участие в закупке, считая его незаконным и необоснованным в связи с тем, что предусмотренное подпунктом 10 пункта 2.22.2 документации о закупке требование является неправомерным, поскольку оно ставит условие не к опыту участника закупки, а к дате создания организации, сроку ее действия.

Заявитель отмечает, что ООО «Поток» было зарегистрировано в 2021 году, соответственно опыт, подтверждающий факт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг аналогичных предмету закупки с 2018 по 2020 годы, отсутствует.

По мнению заявителя, само по себе отсутствие опыта, подтверждающего факт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг аналогичных предмету закупки с 2018 по 2020 годы, не свидетельствует о невозможности надлежащего исполнения условий договора. Заявитель указывает, что ООО «Поток» имеет указанный опыт за 2021 год на сумму 36000000 руб., что в несколько раз превышает НМЦ договора.

Заявитель также не согласен со вторым основанием отклонения его заявки, считает основание отклонения и само требование заказчика неправомерными.

Жалоба в части довода заявителя о неправомерности установленного в подпункте 11 пункта 2.22.2 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации требования о представлении во второй части заявки в числе иных документов копий схем и чертежей подлежит прекращению на основании части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с тем, что антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых действий ОАО «КТК» (решение от 19.10.2021 № 01-122/7766).

По части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

информационная открытость закупки;

равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

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;

отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно частям 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливаемой правилами расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «КТК», утвержденное решением Совета директоров АО «КТК» (протокол № 8-2021 от 13.07.2021), далее – Положение о закупках), размещено в единой информационной системе (далее - ЕИС) 14.07.2021.

Проводимая закупка являлась конкурентной - проводилась способом открытого конкурса в электронной форме.

Заказчиком закупки явилось АО «КТК».

Согласно приказу АО «КТК» от 17.09.2021 № 400 «О проведении конкурса на изготовление и поставку блочно-модульной котельной мощностью 1,26 МВт, монтаж и пуско-наладочные работы для нужд Усть-Куломского филиала АО «КТК» (далее - конкурс в электронной форме, закупка) утверждены извещение о конкурсной документации.

Извещение об осуществлении открытого конкурса в электронной форме № 15к21 (далее - извещение) и документация открытого конкурса в электронной форме № 15к21 (далее - конкурсной документации, документация о закупке) размещены в ЕИС 17.09.2021.

Пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках одним из способов конкурентной закупки указан конкурс в электронной форме.

По части 5 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.

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.

Статьей 3.2 Закона о закупках определен порядок осуществления конкурентной закупки, согласно которой:

1. Конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

9. 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.

10. Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

16. Под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В статье 3.3 Закона о закупках регламентированы конкурентная закупка в электронной форме, функционирование электронной площадки для целей проведения такой закупки, согласно которой:

1. При осуществлении конкурентной закупки в электронной форме направление участниками такой закупки запросов о даче разъяснений положений извещения об осуществлении конкурентной закупки и (или) документации о конкурентной закупке, размещение в единой информационной системе таких разъяснений, подача участниками конкурентной закупки в электронной форме заявок на участие в конкурентной закупке в электронной форме, окончательных предложений, предоставление комиссии по осуществлению конкурентных закупок доступа к указанным заявкам, сопоставление ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений участников конкурентной закупки в электронной форме, формирование проектов протоколов, составляемых в соответствии с настоящим Федеральным законом, обеспечиваются оператором электронной площадки на электронной площадке.

4. Обмен между участником конкурентной закупки в электронной форме, заказчиком и оператором электронной площадки информацией, связанной с получением аккредитации на электронной площадке, осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 9) требования к участникам такой закупки.

По части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

В Положении о закупках даны следующие определения:

документация о конкурентной закупке – комплект документов, содержащий полную информацию о предмете, условиях участия и правилах проведения процедуры закупки, правилах подготовки, оформления и подачи предложения участником закупки, правилах выбора победителя, а также об условиях заключаемого по результатам процедуры закупки договора (далее также – документация о закупке);

закупка – совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Положением порядке заказчиком и направленных на обеспечение нужд заказчика. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами договора;

конкурентная закупка – закупка, осуществляемая с соблюдением условий предусмотренных частью 3 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ;

конкурс – форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора;

победитель – участник закупки, который сделал лучшее предложение в соответствии с условиями извещения, документации процедуры закупки;

участник – 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.

Пунктом 2.1.1 раздела 2 Положения о закупках одним из способов конкурентной закупки указан конкурс в электронной форме.

Согласно пунктам 4.1, 4.7 раздела 4 Положения о закупках конкурс может применяться для закупок любой продукции при условии, что для заказчика важны несколько критериев закупки, а также предпочтительнее в случаях закупки с начальной (максимальной) ценой договора, превышающей 10 миллионов рублей.

Закупки в электронной форме проводятся в случаях закупки товаров, работ, услуг, определенных решением Правительства Российской Федерации в соответствии с ч. 4 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, а также при закупке иных товаров, работ, услуг по усмотрению заказчика в соответствии с Положением.

В соответствии с пунктом 5.2.1 раздела 5 Положения о закупках в документации о закупке и/или извещении о закупке Заказчик указывает любые четкие требования к участникам закупки. В отношении каждого обязательного требования и иных требований должен быть установлен порядок подтверждения участником закупки его выполнения:

- (1) путем указания соответствующих сведений в заявке на участие в закупке или отдельного декларирования;
- (2) путем предоставления в составе заявки на участие в закупке соответствующего документа, подтверждающего выполнение того или иного требования.

По пункту 5.2.3 раздела 5 Положения о закупках при проведении закупок также могут быть установлены иные (в том числе квалификационные) требования к Участникам закупки, в том числе:

- (4) Наличие у Участников закупки соответствующих производственных мощностей, технологического оборудования,

финансовых и трудовых ресурсов, профессиональной компетентности для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутации;

(5) Наличие у Участника закупки опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, аналогичных предмету проводимой процедуры закупки;

(6) Дополнительные требования к Участникам закупок по правоспособности и квалификации устанавливаются в Документации о закупке, извещении о закупке, в том числе при установлении Правительством Российской Федерации особенностей участия в закупке субъектов малого и среднего предпринимательства;

(7) Иные требования, предусмотренные документацией и/или извещением о закупке.

В разделе 8 Положения о закупках определен порядок проведения конкурса, согласно которому:

1. Для участия в конкурсе участник закупки должен подготовить конкурсную заявку, оформленную в полном соответствии с требованиями конкурсной документации.
2. Состав документов, подающихся вместе с заявкой на конкурс должен содержать информацию и документы, предусмотренные извещением и конкурсной документацией и подтверждающие соответствие участников конкурса требованиям, установленным извещением, конкурсной документацией.
3. Иные требования к конкурсной заявке устанавливаются в конкурсной документации в зависимости от предмета закупки.

8.8.3.3. Участнику закупки будет отказано в дальнейшем участии в закупке, и его заявка не будет допущена до оценочной стадии в случаях:

2) несоответствия конкурсной заявки требованиям к конкурсным заявкам, установленным конкурсной документацией, в том числе непредставления документа, подтверждающего внесение обеспечения заявки на участие в конкурсе.

Согласно подпункту 2 пункта 7.2 раздела 1 «Общие положения» конкурсной документации участнику закупки будет отказано в дальнейшем участии в закупке, и его заявка не будет допущена до оценочной стадии в случаях:

2) несоответствия конкурсной заявки требованиям к конкурсным заявкам, установленным конкурсной документацией, в том числе непредставления документа, подтверждающего внесение обеспечения заявки на участие в конкурсе.

В подпункте 8 пункта 2.21 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации в числе требований к участникам конкурса установлено требование о наличии опыта работы по поставке товара, выполнения работ, оказания услуг аналогичных предмету закупки, с любым контрагентом за период с 2018 по 2021 год.

В пункте 2.22 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации указаны требования к содержанию и формам документов, входящих в состав заявки на участие в закупке. (Участники должны включить в состав Заявки следующие документы, подтверждающие их соответствие требованиям).

Согласно подпункту 10 пункта 2.22.2 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации во второй части заявки в составе документов, подтверждающих факт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг аналогичных предмету закупки, с любым контрагентом «Участник предоставляет копию:

- Справку об исполненных договорах по поставке модульных котельных установок мощностью не менее 1,26 МВт, выполнение работ, оказание услуг с любым контрагентом за период с 2018 по 2021 (не менее трех договоров, за каждый год отдельный договор) (форма 5) с приложением копий договоров отраженных в справке и документов подтверждающих исполнение этих договоров, подписанные с обеих сторон, с целью подтверждения опыта работы (так же является критерием оценки);».

По подпункту 11 пункта 2.22.2 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации во второй части заявки в числе иных документов, «Участник предоставляет копию:

- Тепловой схемы котельной;
- Схемы расположения основного и вспомогательного оборудования;
- Чертежа котла со схемой движения дымовых газов и воды.».

В соответствии с протоколом № 15к21 подведения итогов открытого конкурса от 12.10.2021 комиссией принято решение не допускать к процедуре подведения итогов ООО «Поток» в связи с тем, что заявка общества с регистрационным номером заявки 1/15к21 признана несоответствующей требованиям документации, а именно:

«- отсутствуют документы, подтверждающие опыт аналогичных поставок с любым контрагентом в период с 2018 по 2020 гг., предусмотренные пп. 10) п. 2.22.2. документации о проведении открытого конкурса в электронной форме.

- отсутствуют документы, предусмотренные пп. 11) п. 2.22.2. документации о проведении открытого конкурса в электронной форме. Заявка участника отклоняется в соответствии с пп. (2) п. 7.2. документации о проведении открытого конкурса в электронной форме, пп. (2) п.8.8.3.3. Положения о закупках товаров, работ услуг Заказчика.».

При просмотре второй части заявки Комиссией Коми УФАС России установлено следующее. ООО «Поток» представлены справка об исполненных договорах, в которой указан один договор, заключенный в 2021 году, копия самого договора поставки № ЗРБ от 23.03.2021 и копия спецификации, являющейся приложением № 1 к договору поставки № ЗРБ от 23.03.2021, товарная накладная № 2 от 20.09.2021, что не соответствует подпункту 10 пункта 2.22.2 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации.

Предусмотренные подпунктом 11 пункта 2.22.2 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации схемы и чертежи во второй части заявки ООО «Поток» не представлены.

Заявка ООО «Поток» не соответствовала требованиям конкурсной документации (в составе заявки отсутствовали предусмотренные пунктами 10), 11) пункта 2.22.2. документации о закупке документы).

Следовательно, заявка ООО «Поток» правомерно на основании подпункта 2 пункта 7.2. конкурсной документации, подпункта 2 пункта 8.8.3.3. Положения о закупках не допущена комиссией к процедуре подведения итогов.

В части довода заявителя, касающегося неправомерности установления в подпункте 10 пункта 2.22.2 документации о закупке требования о представлении во второй части заявки в составе документов, подтверждающих факт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг аналогичных предмету закупки, с любым контрагентом справки об исполненных договорах, с приложением копий договоров, отраженных в справке и документов, подтверждающих исполнение этих договоров, за период с 2018 по 2021 (не менее трех договоров, за каждый год отдельный договор) (форма 5) с приложением копий договоров отраженных в справке и документов подтверждающих исполнение этих договоров, подписанные с обеих сторон, с целью подтверждения опыта работы (так же является критерием оценки) Комиссией Коми УФАС России установлено следующее.

Из письменных и устных в ходе заседания пояснений заказчика следует, что у заказчика имеется потребность в заключении договора на изготовление, поставку, монтаж и пуско-наладочные работы блочно-модульной котельной. При установлении в конкурсной документации требования об объеме опыта работы в течение трех лет заказчик исходил из необходимости оценить опыт участника, его надежность и возможность в срок поставить товар, выполнить работы по договору для удовлетворения потребностей заказчика. Заказчиком отмечено, что в настоящее время в п. Лопьювад Усть-Куломского района Республики Коми проживает 450 человек, тепло от котельной получают и социально-значимые объекты – школа, детский сад, ФАП, клуб, почта. Здание действующей котельной, являющейся единственным теплоисточником в населенном пункте – деревянное ветхое здание. Планируемая к закупке новая блочно-модульная котельная должна заменить действующую старую.

В связи с тем, что АО «КТК» является социально значимой компанией, осуществляющей поставку тепловой энергии населению Республики Коми, риск неисполнения обязательств по договору может привести к чрезвычайным ситуациям в отопительном периоде.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований.

Установленный в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленному заказчиком требования, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним указанного требования не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение числа участников закупки. Доказательства того, что обжалуемые положения документации о закупке направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции в материалах дела отсутствуют, заявителем не представлены.

Таким образом, учитывая, что указанное в подпункте 10 пункта 2.22.2 раздела 2 «Информационная карта конкурса в электронной форме» конкурсной документации требование соответствует целям и потребностям проводимой заказчиком закупки, в равной мере относится ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, Комиссия Коми УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках.

Данные выводы соотносятся с позицией Верховного Суда Российской Федерации, закрепленной в определениях Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 20.07.2017 № 305-КГ17-3423 по делу N А40-60408/2016, от 02.10.2017 N 309-КГ17-7502 по делу N А50-9299/2016, а также обозначенной в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденной президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018.

В связи с этим, нарушение заказчиком требований Закона о закупках, Положения о закупках не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу необоснованной.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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