

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 8-01/174

(027/10/18.1-885/2021)

16 июля 2021 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

в присутствии представителей:

- ООО «ИРВИК» -

- АО «ДГК» –

- АО «РГС» -

- ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» -

рассмотрев жалобу ООО «ИРВИК», материалы дела № 8-01/174(027/10/18.1-885/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «ИРВИК» на действия АО «ДГК», АО «РусГидро Снабжение» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и внедрению технологии по повышению охлаждающего эффекта башенных градирен Комсомольской ТЭЦ-3 с проведением исследований по формированию полимерных материалов для оросителей и каплеуловителей для нужд АО «ДГК» (ЛОТ № 2500001-ТПИР ОБСЛ-2021-ДГК) (извещение № 32109990106).

Из жалобы общества следует, заказчиком проведен конкурс с нарушением норм Федерального закона от 26.07.2006 №135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции). При осуществлении выбора победителя по результатам конкурса предпочтение отдано - ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ». При этом, данный участник является аффилированной структурой заказчика, так как в состав совета директоров ПАО «РусГидро», дочерней компанией которого является АО «ДГК», входит заместитель председателя Совета директоров Н.Д. Рогалев, который одновременно является ректором ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» и председателем Комитета по надежности, энергоэффективности и инновациям. Член Совета директоров заказчика Н.Д. Рогалев, являясь руководителем участника конкурса, может осуществлять координацию деятельности участников торгов, может создать данному участнику преимущественные условия участия в торгах, а также повлиять на определение победителя торгов.

В заседании комиссии представитель АО «РГС» с доводом жалобы не согласился по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 14.07.2021 №б/н, пояснив, что оценка о сопоставление заявок проведены в полном соответствии с условиями документации о закупке, на основании информации и документов, представленных участниками в составе заявок. Нарушений, повлиявших на результат оценки либо конкурентную борьбу участников, в ходе проведения закупки не допущено. Доводы заявителя о неправомерном допуске к участию в конкурсе ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ», а также что Н.Д. Рогалев мог координировать деятельность участников и повлиять на определение победителя закупки являются ошибочными. Поскольку в соответствии со статьей 11 Трудового кодекса Российской Федерации – трудовое законодательство и иные акты, содержащие нормы трудового права не распространяются на членов совета директоров (наблюдательных советов) организаций (за исключением лиц, заключивших с данной организацией трудовой договор). Н.Д. Рогалев входит в состав совета

директоров ПАО «РусГидро», вместе с тем трудовой договор с ним не заключался, соответственно, он не является сотрудником ПАО «РусГидро». В силу пункта 3 статьи 68 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах» решения на заседании совета директоров (наблюдательного совета) общества принимаются большинством голосов членов совета директоров (наблюдательного совета), принимающих участие в заседании. Поскольку совет директоров является коллегиальным органом, Н.Д. Роголев не наделен полномочиями на самостоятельное принятие решений от имени совета. Не являясь членом закупочной комиссии АО «ДГК», работником АО «ДГК» либо ПАО «РусГидро», в отсутствие полномочий принимать решения от имени совета директоров ПАО «РусГидро», у руководителя ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» Н.Д. Роголева отсутствует возможность оказывать влияние на АО «ДГК» при проведении указанной закупки.

Представитель ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» в заседании комиссии с доводами жалобы не согласилась по основаниям, изложенным в возражениях. Пояснив, что Университетом были изучены положение и документация о закупке, по результатам чего принято решение об участии в конкурсе.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, 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 18.07.2011 № 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).

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.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

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).

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).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденное протоколом Совета директоров от 01.10.2020 № 316 (далее – Положение о закупке), размещенным на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

В соответствии с пунктом 4.3 Положения о закупке конкурс в электронной форме: может проводиться только на электронной площадке для неограниченного круга Участников (пункт 4.3.1); в зависимости от числа этапов может быть одно-, двух - и иным многоэтапным (пункт 4.3.2); в зависимости от наличия специальных процедур может быть с проведением или без проведения квалификационного отбора (пункт 4.3.3); в зависимости от участия в закупке субъектов МСП может быть: с участием любых лиц или с участием только субъектов МСП (с соблюдением норм, специально установленных законодательством Российской Федерации) (пункт 4.3.4).

Пунктом 6.3 Положения о закупке к участникам закупок установлены единые требования.

Требования об отсутствии аффилированности участника закупки с заказчиком либо организатором в Положении не установлено.

Согласно пункту 6.3.3 Положения о закупке участник должен подготовить заявку по форме, установленной в документации о закупке. Из текста заявки должно следовать, что ее подача является принятием (акцептом – в случае проведения торгов) всех условий заказчика (организатора закупки), в том числе согласием исполнять обязанности участника.

В соответствии с пунктом 6.3.4 Положения о закупке заказчик определяет требования к участникам в извещении и (или) документации о закупке в соответствии с настоящим Положением. Не допускается предъявлять к участникам требования, которые не указаны в извещении и (или) документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам.

Пунктом 6.3.7 Положения о закупке иные требования устанавливаются извещением и (или) документацией о закупке. Требования к участникам не должны накладывать на конкурентную борьбу излишние (необоснованные) ограничения, в том числе ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам.

Заказчик определяет требования к участникам в документации о закупке в соответствии с настоящим Положением. Не допускается предъявлять к участникам, к покупаемой продукции, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять рассмотрение, оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к

участникам, к закупаемой продукции, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам, к предлагаемой ими продукции, к условиям исполнения договора (пункт 7.2.10.12 Положения о закупке).

15.02.2021 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru АО «РГС» размещено извещение № 32109990106 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и внедрению технологии по повышению охлаждающего эффекта башенных градирен Комсомольской ТЭЦ-3 с проведением исследований по формированию полимерных материалов для оросителей и каплеуловителей для нужд АО «ДГК» (ЛОТ № 2500001-ТПИР ОБСЛ-2021-ДГК), закупочная документация, методика проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых группой РУСГИДРО (далее - Методика).

Заказчиком является АО «ДГК», организатором - АО «РГС», действующий на основании агентского договора от 24.03.2020 №300/82-20.

Сроки подачи заявок с 15.02.2021 по 22.03.2021. Дата окончания рассмотрения заявок – 04.05.2021. Дата подведения итогов – 30.06.2021.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 208 000 000, 00 руб.

Подача участником заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в закупке, содержащимися в документации о закупке, а также изучение им Положения о закупке заказчика и документации о закупке (включая все приложения к ней) (пункт 4.6.1.2 закупочной документации).

Согласно пункту 4.9.6 закупочной документации по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям:

а) несоответствие заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов;

б) несоответствие участников требованиям документации о закупке;

в) несоответствие привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей товара требованиям документации о закупке (в случае установления соответствующих требований в документации о закупке);

г) несоответствие предлагаемой продукции требованиям документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции;

д) несоответствие предлагаемых договорных условий требованиям документации о закупке, в том числе превышение цены заявки установленного размера НМЦ;

е) несоответствие размера, формы, условий и порядка предоставления обеспечения заявки (в случае установления соответствующих требований в документации о закупке).

Согласно протоколу процедуры вскрытия заявок от 22.03.2021 №1 поступило 4 заявки (ООО «ЭКОТЕП», ООО «НПО ВОДЭХ», ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ», ООО «ИРВИК»).

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии от 13.05.2021 №3-Р отклонены две заявки участников ООО «ЭКОТЕП», ООО «НПО ВОДЭХ», признаны

соответствующими требованиями документации о закупке заявки участников: ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ», ООО «ИРВИК». Согласно предварительному расчету баллов по результатам оценки заявок ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» набрало 4,79 баллов, ООО «ИРВИК» - 4,60 баллов.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 11.06.2021 №6-Р2 принято решение об отмене протокола рассмотрения от 13.05.2021 №3-Р, повторно проведена процедура рассмотрения заявок. Заявки признаны соответствующими требованиям документации о закупке с предварительным расчетом баллов: ООО «ЭКОТЕП» -3,93, ООО «НПО ВОДЭХ» - 3,92, ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» - 4,79, ООО «ИРВИК» - 4,60.

16.06.2021 проведена процедура переторжки, согласно которой: не приняли участие ООО «ЭКОТЕП», ООО «НПО ВОДЭХ»; участвовали ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» - 166 928 704, 41 руб., ООО «ИРВИК» - 159 000 000, 00 руб. (протокол от 16.06.2021 №10/П).

Протоколом от 30.06.2021 №12-ВП утвержден итоговый расчет баллов по результатам оценки заявок: ООО «ЭКОТЕП» - 3,07, ООО «НПО ВОДЭХ» - 3,06, ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ» - 4,61, ООО «ИРВИК» - 4,60. Итоговым протоколом победителем закупочной процедуры признано ФГБОУ ВО «НИУ «МЭИ». Второе место присвоено заявке ООО «ИРВИК».

Материалами дела установлено, что основания отклонения несоответствующих заявок установлены в пункте 4.9.6 закупочной документации, в перечисленных в данном пункте основаниях отсутствует отклонение заявок по причине аффилированности ее участников, следовательно, у закупочной комиссии отсутствуют основания для отклонения таких участников.

Также заявителем не представлены доказательства того, что член Совета директоров заказчика Н.Д. Роголев, являясь руководителем участника конкурса, может осуществлять координацию деятельности участников торгов, может создать данному участнику преимущественные условия участия в торгах, а также повлиять на определение победителя торгов, в связи с чем доводы жалобы комиссией Хабаровского УФАС России признаются необоснованными.

Исходя из материалов дела, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение жалобу ООО «ИРВИК» на действия АО «ДГК», АО «РГС» признать необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) 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 актах и (или) 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 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.).

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ИРВИК» на действия АО «ДГК», АО «РусГидро Снабжение» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и внедрению технологии по повышению охлаждающего эффекта башенных градирен Комсомольской ТЭЦ-3 с проведением исследований по формированию полимерных материалов для оросителей и каплеуловителей для нужд АО «ДГК» (ЛОТ № 2500001-ТПИР ОБСЛ-2021-ДГК) (извещение № 32109990106) необоснованной.

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