

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-125/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЧЗМЭК»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

22.04.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...> ,

членов Комиссии ФАС России:

<...>

<...>

при участии представителей:

АО «Усть-Среднекангэсстрой»: <...> (доверенность от 01.06.2023 № 31),

ООО «ЧЗМЭК»: <...> (доверенность от 12.04.2024 № 38),

представители АО «ЕЭТП» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «ЧЗМЭК» от 10.04.2024 № ИД-2602/24/24 на действия (бездействие) заказчика

АО «Усть-Среднекангэсстрой» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж, шеф-наладку насосной резервного топлива со складом масла в таре для выполнения строительно-монтажных работ в рамках комплекса генподрядных работ реализации проекта «Строительство Хабаровской ТЭЦ-4 с внеплощадочной инфраструктурой. Этап 2» (извещение № 32413350935), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЧЗМЭК» (далее – Заявитель) от 10.04.2024 № ИД-2602/24/24 на действия (бездействие) заказчика

АО «Усть-Среднекангэсстрой» (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж, шеф-наладку насосной резервного топлива со складом масла в таре для выполнения строительномонтажных работ в рамках комплекса генподрядных работ реализации проекта «Строительство Хабаровской ТЭЦ-4 с внеплощадочной инфраструктурой. Этап 2» (извещение № 32413350935) (далее – Запрос предложений, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган, в случае признания жалобы обоснованной, может принять решение о выдаче предписания, обязательного к исполнению.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними

и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным советом директоров ПАО «РусГидро» (протокол от 04.10.2018 № 277) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса предложений (далее – Извещение), документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 04.03.2024.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 440 570 000 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений – 15.03.2024.
4. На участие в Запросе предложений подано 4 заявки.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе предложений – 08.04.2024.
6. По результатам рассмотрения заявок участников Запроса предложений соответствующими требованиям Документации признаны 2 заявки участников закупки.
7. Дата подведения итогов Запроса предложений – 25.04.2024.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 17.04.2024 Комиссией ФАС России на основании части

14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 22.04.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона

о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что в ходе проведения Запроса предложений права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика, поскольку:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Запросе предложений.
2. Заказчиком ненадлежащим образом установлено требование к участникам закупки о наличии опыта поставки товара.
3. Заказчиком ненадлежащим образом установлен срок окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических

и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной

конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

На основании части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках следующими принципами: информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 соответствии с пунктом 9 частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 10.3 приложения № 3 «Требования к участникам» к Документации (далее – Требования) установлено квалифицированное требование к участникам закупки, а именно наличие у участника закупки совокупного опыта (в стоимостном выражении) поставки насосов резервного (дизельного топлива) или насосных станций дизельного топлива на сумму не менее 30 % (тридцать процентов)

от начальной (максимальной) цены договора (лота), указанной в Извещении и Документации, за последние 5 (пять) лет, предшествующие дате подачи заявки участником закупки.

В качестве подтверждения наличия опыта по вышеуказанному требованию участнику закупки в составе заявки необходимо представить:

«- копии договоров, подписанных с обеих сторон;

- копии товарных накладных по форме ТОРГ-12 или универсальный передаточный документ (далее – УПД), подписанных с обеих сторон, свидетельствующих о выполнении поставок в рамках каждого предоставленного в виде копии договора.

К рассмотрению не принимаются подтверждающие документы, не указанные в «Справке об опыте Участника», а также сведения, не позволяющие явным (однозначным) образом определить опыт Участника.

Непредоставление вышеуказанных документов является основанием для отклонения заявки участника закупки».

В соответствии с подпунктом «б» пункта 4.9.6 Документации по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) Заказчик отклоняет несоответствующие заявки участников закупки в том числе в случае несоответствия участников закупки требованиям Документации.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 08.04.2024 № 2/Р Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя от участия в Запросе предложений, поскольку сведения, представленные в составе заявки Заявителя, не подтверждают наличие достаточного опыта, удовлетворяющего положениям пункта 10.3 Требований.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заявителем в составе заявки, поданной на участие в Запросе предложений,

с целью подтверждения наличия опыта по пункту 10.3 Требований представлены договоры, в том числе договор от 13.10.2022 № 205-2022 (далее – Договор)

с ценой договора в размере 44 750 000 руб., который неправомерно не учтен Заказчиком, поскольку Заявителем в составе заявки приложены транспортные накладные, подписанные контрагентом, что, по мнению

Заявителя, подтверждает исполнения обязательств по Договору и, как следствие, наличие соответствующего опыта.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и пояснил, что Заявителем в качестве подтверждения наличия опыта, удовлетворяющего положениям пункта 10.3 Требований, в составе заявки представлены 8 договоров, 7 из которых на общую сумму 83 256 369, 15 руб. учтены Заказчиком, при этом Заказчиком не учтен Договор, поскольку в составе заявки не представлена соответствующая товарная накладная по форме ТОРГ-12 или УПД, что противоречит положениям пункта 10.3 Требований.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России отмечает, что отсутствие у участника закупки опыта успешной поставки продукции по предмету Запроса предложений не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Запроса предложений, что ограничивает количество участников закупки, в связи с чем отклонение заявки Заявителя по такому основанию является неправомерным.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлено требование к участникам закупки о наличии опыта поставки товара.

Частью 11 статьи 3 Закона о закупках установлено, что после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке предметом обжалования могут быть исключительно действия (бездействие) совершенные заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, вместе с тем обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте ЕИС, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Запросе

предложений – 15.03.2024
в 19:00.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Жалоба направлена Заявителем в ФАС России – 10.04.2024, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке, в связи с чем довод Жалобы на положение Документации не подлежит рассмотрению.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлен срок окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений.

Частью 23 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что при проведении запроса предложений извещение об осуществлении закупки и документация о закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не менее чем за семь рабочих дней до дня проведения такого запроса.

Аналогичные положения содержатся в подпункте 6 пункта 2.4.1 Положения о закупке.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что согласно сведениям, размещенным в ЕИС, Извещение размещено на сайте ЕИС 04.03.2024, при этом дата окончания срока подачи заявок участников закупки на участие в Запросе предложений в соответствии с Документацией – 15.03.2024, что, по мнению Заявителя, свидетельствует о нарушении сроков размещения извещения о проведении конкурентной закупки, установленных Законом о закупках.

Изучив представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что согласно пункту 1 Извещения способом обжалуемой закупки является запрос предложений в электронной форме, вместе с тем Извещение размещено за 8 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, что удовлетворяет требованиям части 23 статьи 3.2 Закона о закупках, в связи с чем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о нарушении Заказчиком сроков размещения извещения о проведении конкурентной закупки.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведения и доказательства, подтверждающих,

обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика в вышеуказанной части не противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупке, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЧЗМЭК» (ИНН: 7450061013; ОГРН: 1087450005940) от 10.04.2024 № ИД-2602/24/24 на действия (бездействие) заказчика АО «Усть-Среднекангэсстрой» (ИНН: 4909095279; ОГРН: 1074910002298) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж, шеф-наладку насосной резервного топлива со складом масла в таре для выполнения строительно-монтажных работ в рамках комплекса генподрядных работ реализации проекта «Строительство Хабаровской ТЭЦ-4 с внеплощадочной инфраструктурой. Этап 2» (извещение № 32413350935) обоснованной в части неправомерного отклонения заявки Заявителя от участия в Запросе предложений.

2. Признать АО «Усть-Среднекангэсстрой» нарушившим требования части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Усть-Среднекангэсстрой», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 22.04.2024 по делу № 223ФЗ-125/24.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 22.04.2024 № 223ФЗ-125/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев

со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>