

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-343/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Каркас» на действия (бездействие) заказчика, специализированной организации 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»

11.09.2023 Москва

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

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

<...>,

<...>,

при участии представителей:

АО «РГС»: <...>,

ООО «Каркас»: <...>,

представители АО «Усть-Среднекангэсстрой», АО «ЕЭТП» 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 «Каркас» от 24.08.2023 № 65/2023-8 на действия (бездействие) заказчика АО «Усть-Среднекангэсстрой», организатора АО «РГС» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку

и монтаж модульных зданий и сооружений вахтового посёлка в г. Партизанск

в рамках реализации проекта «Расширение Партизанской ГРЭС» (извещение № 32312523890), 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 «Каркас» (далее – Заявитель) от 24.08.2023 № 65/2023-8 на действия (бездействие) заказчика АО «Усть-Среднекангэсстрой» (далее – Заказчик), АО «РГС» (далее – Организатор) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж модульных зданий и сооружений вахтового посёлка в г. Партизанск в рамках реализации проекта «Расширение Партизанской ГРЭС» (извещение № 32312523890) (далее – Конкурс, 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 и 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 и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом 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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 протоколом заседания совета директоров от 12.04.2023 № 359

(далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте,

за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация

о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации

о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона

о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем

в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора

с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением

о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса

(далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 26.06.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 784 420 615, 26 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 14.07.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 4 заявки;

5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 23.08.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок до участия в Конкурсе допущено 2 участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 11.09.2023.

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 30.08.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения Жалобы продлен до 11.09.2023.

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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

Представитель Организатора с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя и Организатора, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с разделом «Термины и определения» Документации продукция – это товары, работы, услуги, приобретаемые Заказчиком на возмездной основе. Под «поставкой продукции» понимается поставка товаров/выполнение работ/оказание услуг.

Пунктом 4.5.1.1 Документации установлено, что участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 Документации в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7 Документации.

При этом пунктами 2, 4 раздела 11 Документации установлено, что заявка на участие в закупке должна содержать, в том числе коммерческое предложение (форма 3) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации (подраздел 7.3), а также календарный график (форма 5) по форме и в соответствии с

инструкциями, приведенными в Документации (подраздел 7.5).

Вместе с тем в соответствии с подпунктами «а», «д» пункта 4.9.6 Документации по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки, в том числе

в случае несоответствия заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов, а также внутренних противоречий между различными частями и/или документами заявки, в том числе по тексту внутри одного документа, а также в случае несоответствия предлагаемых договорных условий требованиям Документации.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 23.08.2023 № 2/Р заявка Заявителя отклонена от дальнейшего рассмотрения на основании подпункта «а», «д» пункта 4.9.6 Документации, как несоответствующая требованиям Документации, а именно в составе заявки Заявителем предоставлен календарный график, в котором указан единый/общий срок начала и окончания поставки продукции без разделения срока поставки на этапы «поставка продукции», «производство работ», «разработка рабочей документации», а также Заявитель в составе заявки предоставил незаполненную форму электронной версии коммерческого предложения.

1. Пунктом 7.5.2.3 Документации установлено, что при оформлении календарного графика в предусмотренной подразделом 7.5 раздела 7 Документации форме должны быть отражены расчетные сроки поставки всех видов продукции в рамках договора, перечисленных в коммерческом предложении в соответствии с техническими требованиями Документации.

При этом в соответствии с пунктом 7.5.2.4 Документации в случае разбиения поставки продукции на этапы/партии, напротив каждого из этапов (партии) поставки продукции участник указывает сроки начала поставки продукции/окончания поставки продукции по соответствующим этапу/партии.

Также таблицами 2.1, 2.2, 2.3 пункта 2.1.2 технических требований Документации установлены этапы подлежащих выполнению работ и сроки их реализации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора пояснил, что в представленном Заявителем в составе заявки

календарном графике исполнения договора отражено предложение только по общим срокам выполнения работ (таблица 2.2 пункта 2.1.2 технических требований Документации), при этом предложение по срокам изготовления и поставки продукции, разработке рабочей документации на модульные здания

в календарном графике отсутствует (таблицы 2.1, 2.3 пункта 2.1.2 технических требований Документации).

Вместе с тем, изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что в соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Согласно Извещения предметом закупки является поставка и монтаж модульных зданий и сооружений вахтового поселка.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что требование о предоставлении календарного графика в составе заявки является неправомерным и избыточным, поскольку срок выполнения работ по предмету закупки не является функциональной, количественной и качественной характеристикой предмета закупки.

Кроме того, срок выполнения работ по предмету закупки является условием исполнения договора, необходимость установления которого является обязанностью Заказчика в силу пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Также Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем в форме технического предложения (форма 1), представленной в составе заявки, указаны сроки выполнения работ, поставки товаров и оказания услуг, удовлетворяющие требованиям Документации.

2. Пунктом 7.3.2.4 Документации установлено, что наряду с оформленным коммерческим предложением в состав заявки в обязательном порядке включается заполненная электронная версия формы коммерческого предложения (приложение 8 к Документации «Структура НМЦ» в формате Excel) доступная для редактирования.

Представитель Организатора на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что в составе заявки Заявителем не представлена

заполненная электронная версия формы коммерческого предложения (приложение 8 к Документации «Структура НМЦ» в формате Excel), необходимая Заказчику для осуществления проверки расчета предлагаемой цены, что не соответствует требованиям Документации.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, установила, что Заявителем в составе заявки представлена форма коммерческого предложения, содержащая стоимость каждой единицы предлагаемой к поставке продукции, в формате «docx».

Также Комиссия ФАС России отмечает, что положениями Закона о закупках регламентировано, что заявка на участие в Конкурсе должна содержать предложение о цене договора участника закупки, при этом Законом

о закупках не предусмотрено обязанности участника закупки осуществлять дополнительные расчеты предлагаемой цены договора. Вместе с тем Заявителем в письме о подаче оферты (форма 2) указано общее предложение

о цене договора, в связи с чем, по мнению Комиссии ФАС России, требование о предоставлении в составе заявки формы коммерческого предложения является излишним.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика и Организатора, установивших вышеуказанные требования к составу заявки и, как следствие, отклонивших заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Каркас» (ИНН: 3808193373, ОГРН: 1163850051640) от 24.08.2023 № 65/2023-8 на действия (бездействие) заказчика АО «Усть-Среднекангэсстрой» (ИНН: 4909095279; ОГРН: 1074910002298), организатора АО «РГС» (ИНН: 1510012774; ОГРН: 1041500751016) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж модульных зданий и сооружений вахтового посёлка в г. Партизанск в рамках реализации проекта «Расширение Партизанской ГРЭС» (извещение № 32312523890) обоснованной.
2. Признать АО «Усть-Среднекангэсстрой», АО «РГС» нарушившими требования пункта 2 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Усть-Среднекангэсстрой», АО «РГС», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 11.09.2023 по делу № 223ФЗ-343/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.09.2023 № 223ФЗ-343/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>