

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>

в присутствии представителей:

- ООО «Кранарк» - <...>

- АО «Дальневосточная генерирующая компания» – <...>

рассмотрев жалобу ООО «Кранарк» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания», материалы дела № 8-01/170(027/01/18.1-716/2020),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Кранарк» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» (АО «ДГК») при проведении аукциона в электронном форме на поставку крана автомобильного (извещение № 31908711114).

Из жалобы ООО «Кранарк» следует, что при проведении аукциона закупочной комиссией необоснованно принято решение о признании общества уклонившимся от заключения договора с последующей утратой статуса победителя.

Представитель ООО «Кранарк» в заседании комиссии жалобу поддержал в полном объеме, дополнительно пояснив, что справка о цепочке собственников была представлена заказчику, и договор не был подписан по причине его отсутствия на ЭТП.

Представители АО «ДГК» с доводами жалобы не согласились, по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 05.06.2020 № 82.1/9390 на жалобу, дополнительно пояснив, что разделом 5 пунктом 5.1.1 документации о закупке, в соответствии с требованиями части 28 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ установлено, что договор между заказчиком и победителем заключается не ранее чем через десять календарных дней и не позднее чем через 20 календарных дней с даты официального размещения итогового протокола с использованием функционала ЭТП. Также не представлена справка о цепочке собственников ООО «Кранарк».

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 26.07.2006 №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 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

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 Законом № 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.

В силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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 1, 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 техническим или функциональным характеристикам работ, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

Таким образом, в соответствии с Законом №223-ФЗ установление требований к участникам, заявке, документам, включаемых в состав заявки, отнесено к полномочиям заказчика при составлении документации о закупке, иные лица таким правом не обладают.

25.12.2020 АО «ДГК» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908711114 о проведении аукциона в электронной форме на поставку крана автомобильного, также размещена документация о закупке, проект договора.

Дата начала подачи заявок 25.12.2019 года. Дата и время окончания подачи заявок 31.12.2019 . Подведение итогов состоялось 05.03.2020.

Начальная (максимальная) цена договора 29 739 000,00 рублей, без учета НДС.

Разделом 3 документации о закупке, разделом 10 приложением № 3 документации о закупке установлены требования к участникам закупки.

Документацией о закупке предусмотрено, что заявка на участие в запросе предложений должна содержать документы, указанные в разделе 11 (приложение № 4 – состав заявки) в соответствии с образцами форм, установленных в разделе 7.

В разделе 5 документации о закупке, регламенте процесса осуществления закупок в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства АО «Единая электронная торговая площадка» прописан порядок и условия заключения договора.

Согласно подпункту 5.1.1 пункта 5 раздела 5 документации о закупке договор между заказчиком и победителем заключается не ранее чем через десять календарных дней и не позднее чем через двадцать календарных дней с даты официального размещения итогового, составленного по результатам закупки.

Согласно подпункту 5.1.2 пункта 5 раздела 5 документации о закупке в целях заключения договора участник, признанный победителем, обязан в срок не позднее трех рабочих дней с даты официального размещения организатором итогового протокола, составленного по результатам закупки, направить по почтовому и электронному адресу, справку о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по форме в соответствии с подразделом 7.14, с приложением подтверждающих документов согласно перечню, установленному в приложении № 1 к указанной справке (подраздел 7.14). Данные документы должны быть предоставлены в бумажном виде и на электронном носителе в отдельном запечатанном конверте с надписью «документы победителя о цепочке собственников».

Согласно подпункту 4.18.2 пункта 4.18 раздела 4 документации о закупке победителем закупки признается участник, заявка которого соответствует требованиям документации о закупке и который предложил наиболее низкую цену договора, занявший первое место в ранжировке заявок.

В соответствии с подпунктом 5.1.9 пункта 5 раздела 5 в случае наличия у участника разногласий по направленному заказчиком проекту договора, участник составляет протокол разногласий с указанием в нем

своих замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим условиям документации о закупке и/или заявке победителя (с приведением ссылок на конкретные пункты/положения данных документов, которым они не соответствуют). Протокол разногласий направляется заказчику с использованием функционала ЭТП. После рассмотрения указанного протокола разногласий заказчик вправе направить участнику доработанный проект договора, либо повторно направить исходный проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа, учесть полностью или частично замечания, содержащиеся в протоколе разногласий участника.

Согласно подпункту 5.1.7 пункта 5.1 раздела 5 договор согласовывается и заключается с использованием функционала ЭТП, в том числе подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица участника и заказчика соответственно.

Также согласно подпункту 5.2.1 пункта 5.2 раздела 5 победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора и утрачивает статус победителя в случаях, если:

- не подпишет договор в установленные документацией о закупке сроки (пункт 5.1.1 документации о закупке)(подпункт а);

- откажется от подписания договора на условиях, определяемых в соответствии с пунктом 2.2.3(подпункт б);

- не раскроет информацию в отношении всей цепочке собственников , включая бенефициаров (в том числе конечных), по установленной форме (подраздел 7.14 документации о закупке), с приложением подтверждающих документов(подпункт в);

- не предоставит гарантийное письмо с заверениями об отсутствии обстоятельств, препятствующих заключению договора по установленной форме (подраздел 7.15 документации о закупке)(подпункт г);

- не предоставит копии документов, обязательных к представлению победителем закупки в соответствии с требованиями приложения № 1 к документации о закупке «Технические требования» (в случае установления таковых)(подпункт д);

- не выполнит другие условия, прямо предусмотренные настоящей документацией о закупке(подпункт е).

Согласно пункту 4.5.7.10 документации о закупке в случае невыполнения победителем указанных выше обязательств организатор вправе удержать обеспечение заявки путем обращения в соответствующий банк-гарант. В случае предоставления участником обеспечения в виде денежных средств, сумма обеспечения заявки, внесенная на специальный банковский счет, перечисляется банком-гарантом на счет заказчика,

указанный в пункте 1.2.14 документации о закупке.

Согласно протоколу закупочной комиссии от 18.02.2020г № 1759 в процедуре рассмотрения заявок на участие в аукционе участвовало 6 заявок, а именно: участник № 303685, участник № 312130, участник № 319069, участник № 319407, участник № 319847, участник № 319916. По итогам рассмотрения заявок закупочная комиссия приняла решение отклонить заявку участника № 319916 от дальнейшего рассмотрения на основании пункта 4.9.5(г) документации о закупке, как несоответствующую пункту 4.5.1.5 документации о закупке, а именно наличие в документах первой части заявки сведений об участнике.

Согласно протоколу закупочной комиссии от 03.03.2020 № 1760 в процедуре рассмотрения результатов оценки вторых частей заявок участников решили принять к рассмотрению вторые части заявок следующих участников: участник № 303685 ООО «СтройСервис ДВ» с ценовым предложением без НДС 25 000 000,00 руб.; участник № 312130 ООО «К2 МАШИНЕРИ» с ценовым предложением без НДС 20 551 305,00 руб.; участник № 319069 ООО «Спецмаш» с ценовым предложением без НДС 24 333 333,33 руб.; участник № 319407 ООО «ГКСТ» с ценовым предложением без НДС 26 100 000,00 руб.; участник № 319847 ООО «Кранарк» с ценовым предложением без НДС 20 700 000,00 руб. По итогам рассмотрения вторых частей заявок закупочная комиссия приняла решение отклонить заявки участников ООО «К2 МАШИНЕРИ», ООО «ГКСТ» от дальнейшего рассмотрения на основании п. 4.12.4 (б) документации о закупке, как несоответствующие следующим требованиям: участник имеет кризисное финансовое состояние, что не соответствует приложению № 3 раздела 10 «участник закупки не должен находиться в кризисном финансовом состоянии (данный показатель оценивается в соответствии с методикой проверки ДРиФС). Также закупочная комиссия решила признать вторую часть заявок участников ООО «СтройСервис ДВ», ООО «Спецмаш», ООО «Кранарк» удовлетворяющими по существу условиям документации о закупке и принять их к дальнейшему рассмотрению.

Согласно протоколу закупочной комиссии от 05.03.2020 № 1761 принято решение принять к рассмотрению ценовые предложения следующих участников: участник № 303685 ООО «СтройСервис ДВ» с ценовым предложением без НДС 25 000 000,00 руб.; участник № 319069 ООО «Спецмаш» с ценовым предложением без НДС 24 333 333, 33 руб.; участник № 319847 ООО «Кранарк» с ценовым предложением без НДС 20 700 000,00 руб. В соответствии с требованиями и условиями, предусмотренными извещением о проведении аукциона и документацией о закупке, закупочная комиссия решила утвердить ранжировку заявок: 1 место – ООО «Кранарк» 20 700 000,00 руб.; 2 место – ООО «Спецмаш» 24 333 333, 33 руб.; 3 место – ООО «СтройСервис ДВ» 25 000 000,00 руб. Также закупочная комиссия приняла решение признать победителем закупки участника, занявшего первое место в итоговом ранжировании по степени предпочтительности для заказчика, а именно ООО «Кранарк».

Согласно протоколу № 1761/1 от 07.05.2020 закупочной комиссией АО «ДГК» принято решение о признании участника закупки ООО «Кранарк» уклонившимся от заключения договора с последующей утратой статуса победителя; рекомендовать инициатору договора направить в уполномоченный орган сведения о контрагенте ООО «Кранарк», как о недобросовестном участнике; удержать обеспечение заявки в виде денежных средств, сумма обеспечения заявки, внесенная на специальный банковский счет, перечисляется банком-гарантом на счет заказчика, указанный в пункте 1.2.14 документации о закупке.

Материалами дела установлено, что проект договора, согласованный АО «ДГК» 20.03.2020 был направлен на электронную почту победителя info@kranark.ru. Также 20.03.2020 проект согласованного договора размещен в системе ЕЭТП на сайте www.roseltorg.ru для подписания победителем усиленной квалифицированной подписью. 20.03.2020 ООО «Кранарк» на ЭТП был размещен протокол разногласий.

Согласно протоколу разногласий к договору № 274/81-20 от 19.03.2020 ООО «Кранарк» предложил изменить сумму договора с 24 840 000,00 руб. с НДС, в том числе НДС 20 % - 4 140 000,00 рублей, до 29 020 800,00 руб. с НДС, в том числе 20 % НДС – 4 836 800,00 рублей.

Согласно пункта 2.4 проекта договора цена договора фиксируется в соответствии с условиями проведенной конкурентной процедуры и не подлежит изменению поставщиком в одностороннем порядке до полного исполнения договора. Индексация цены договора не предусмотрена.

Согласно разделу 16 пункта 16.5 регламента процесса осуществления закупок в электронной форме, участниками которых могут быть субъекты малого и среднего предпринимательства АО «Единая электронная торговая площадка» в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, победитель такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Поскольку представленный протокол разногласий ООО «Кранарк» изменяет суть изначального предложения заявки, по которому был осуществлен отбор и оценка победителя, в соответствии с установленными в документации о закупке требованиями и критериями, закупочной комиссией заказчика обоснованно не принят протокол разногласий с измененной ценой, ООО «Кранарк» обоснованно признано уклонившимся от заключения договора с последующей утратой статуса победителя.

Согласно пунктов 5.1.1, 5.1.2 и 5.1.7 документации о закупке, договор между заказчиком и победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола с использованием

функционала ЭТП. Кроме того, в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты официального размещения протокола победитель обязан направить по адресу, указанному в пункте 1.2.27 справку о цепочке собственников, включая бенефициаров с приложением подтверждающих документов, что соответствует требованиям части 28 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ.

Поскольку по состоянию на 29.04.2020 договор поставки от 19.03.2020 №274/81-20, направленный в адрес контрагента 20.03.2020 в установленный срок документации о закупке, со стороны ООО «Кранарк» не подписан, действия закупочной комиссии не могут быть признаны нарушающими права заявителя.

Довод заявителя о представлении цепочки собственников не имеет правового значения, так как цена, указанная в протоколе разногласий, с которой общество намеревалось заключить договор по результатам закупки, выше предложенной им цены в заявке, по которой он был признан победителем.

В данной связи довод заявителя о том, что он незаконно признан уклонившимся от заключения договора с последующей утратой статуса победителя, не нашел своего подтверждения.

Исходя из установленных обстоятельств жалоба признается необоснованной.

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).

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Кранарк» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» при проведении аукциона в электронном форме на поставку крана автомобильного (извещение № 31908711114), необоснованной.

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