

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей: заместитель руководителя управления Хабаровского УФАС России, членов комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России; главный специалист – эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «Промтрейдинг» - по доверенности от 13.04.2021 №6/н;

- АО «ДГК» – по доверенности от 25.09.2020 № 51/266; Р.А. Клышко по доверенности от 17.01.2021 №51/16,

рассмотрев жалобу ООО «Промтрейдинг», материалы дела № 8-01/95(027/10/18.1-417/2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Промтрейдинг» на действия АО «ДГК» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки знаков безопасности, знаков дорожных, плакатов и стендов по охране труда и ГО (извещение № 32110029725).

Из жалобы общества следует, что закупочной комиссией АО «ДГК» необоснованно отклонена заявка ООО «Промтрейдинг», которая соответствовала техническим требованиям заказчика.

В заседании комиссии представители АО «ДГК» с доводом жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменном виде от 14.04.2021 №82.1/6444, пояснив, что представленное техническое предложение участника не соответствовало техническим требованиям заказчика.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В заседании комиссии Хабаровского УФАС объявлялся перерыв до 17.00 ч. 14.04.2021.

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 установленных 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.

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

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 закупаемой 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).

26.02.2021 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru АО «ДГК» размещено извещение № 32110029725 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки знаков безопасности, знаков дорожных, плакатов и стендов по охране труда и ГО, закупочная документация, методика проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых АО «ДГК» (далее - Методика).

Сроки подачи заявок с 26.02.2021 по 11.03.2021. Дата рассмотрения заявок – 22.03.2021. Дата подведения итогов – 25.03.2021.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 3 355 995, 00 руб. без учета НДС.

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 4.6.2 закупочной документации).

В соответствии с подпунктом «г» пункта 4.9.5 закупочной документации по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям, в том числе несоответствие предлагаемой продукции требованиям документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции.

Согласно протоколу от 29.03.2021 №340 на участие в запросе котировок подано шесть заявок: под защищенными номерами (№586464, 587757, 591211, 591979, 592302, 592363). Заявка №592302 ООО «Промтрейдинг» отклонена от дальнейшего рассмотрения на основании пункта 4.10.5 (г) документации о закупке. Заявки под №586464, 587757, 591211, 591979, 592363 допущены к участию закупочной комиссией АО «ДГК».

Итоговым протоколом от 31.03.2021 № 341 победителем закупочной процедуры признано ООО «Бона Дисрибьюшн».

Как следует из протокола от 29.03.2021 №340 заявка ООО «Промтрейдинг» отклонена от дальнейшего рассмотрения на основании пункта 4.10.5 (г) документации о закупке. При изготовлении протокола допущена опечатка в номере пункта 4.9.5 (г), послужившего основанием для отклонения заявки участника.

Материалами дела установлено, что 09.03.2021 ООО «Промтрейдинг» направлено письмо о подаче оферты № 4012, также заявка № 592302 от 11.03.2021 на участие в запросе котировок. Заявка участника отклонена, поскольку не соответствовала техническим требованиям заказчика (пункт 4.9.5 (г) документации о закупке). В заседании комиссии, установлено, что в составе документации при размещении заказчиком «Технические

требования к закупаемой продукции. Знаки безопасности, знаки дорожные, плакаты стенды по охране труда и ГО», в формате Excel. При открывании файла с техническими требованиями запускаются 2 листа Excel: «Для согласования» и «из РК». Участником при подаче технического предложения были использованы оба содержащихся файла Excel, что и послужило причиной несоответствия технического предложения участника техническим требованиям заказчика. Поскольку размещение заказчиком файла Excel «из РК» ввело в заблуждение участника закупки при подаче заявки, в данной части доводы жалобы комиссией Хабаровского УФАС России признаются обоснованными.

Исходя из материалов дела, комиссией Хабаровского УФАС России принято решение жалобу ООО «Промтрейдинг» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» признать обоснованной.

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.).

Кроме того, поскольку допущенное нарушение может повлиять на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Промтрейдинг» на действия АО «ДГК» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки знаков безопасности, знаков дорожных, плакатов и стендов по охране труда и ГО (извещение № 32110029725) обоснованной.
2. Признать АО «ДГК», нарушившим пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. АО «ДГК» выдать предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

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