

ООО «КВАРЦ Групп»

115280, РФ, г. Москва, Автозаводская ул., д. 14

ООО «Интер РАО – Центр управления

закупками»

119435, г. Москва, ул. Большая Пироговская, д. 27, стр. 2

ООО «ЛНК ИП Новицкой»

236006, г. Калининград, ул. Правая Набережная, 2

РЕШЕНИЕ

по делу № **077/07/00-11161/2020** о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.07.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

при участии представителей посредством видеоконференцсвязи: от ООО «КВАРЦ Групп», ООО «Интер РАО – Центр управления закупками», ООО «ЛНК ИП Новицкой» (на основании доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «ЛНК ИП Новицкой» на действия ООО «КВАРЦ Групп» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по проведению неразрушающего и разрушающего контроля сварных соединений внутритурбинных трубопроводов, оборудования и металлоконструкций на энергоблоке № 3 и общестанционных трубопроводов энергоблоков №№ 1-3 на объекте: "Строительство Приморской ТЭС электрической мощностью 3x65 Мвт в п. Взморье Светловского городского округа Калининградской области (реестровый № 32009054796),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - УФАС) поступила жалоба ООО «ЛНК ИП Новицкой» (далее - Заявитель) на действия ООО «КВАРЦ Групп» (далее - Заказчик) и ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (далее - Организатор закупки) проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по проведению неразрушающего и разрушающего контроля сварных соединений

внутритурбинных трубопроводов, оборудования и металлоконструкций на энергоблоке № 3 и общестанционных трубопроводов энергоблоков №№ 1-3 на объекте: "Строительство Приморской ТЭС электрической мощностью 3x65 Мвт в п. Взморье Светловского городского округа Калининградской области (реестровый № 32009054796) (далее — Закупка).

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) правовую основу закупок товаров, работ и услуг лицами, подпадающими под действие данного закона, составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ), непосредственно сам Закон о закупках, а также положение о закупке, при этом положение о закупке в силу статьи 2 Закона о закупках является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки, включая способы закупки и условия их применения.

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

В соответствии с п. 1 ч. 10. ст. 3 Закона о закупках подлежат оспариванию в административном порядке действия заказчика при осуществлении закупки с нарушением требований Закона о закупках. Доводы жалобы соответствуют основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 10. ст. 3 Закона о закупках, и подлежат рассмотрению антимонопольным органом в административном порядке в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

01.04.2020 Заказчиком была объявлена закупочная процедура способом открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по проведению неразрушающего и разрушающего контроля сварных соединений внутритурбинных трубопроводов, оборудования и металлоконструкций на энергоблоке № 3 и общестанционных трубопроводов энергоблоков №№ 1-3 на объекте: "Строительство Приморской ТЭС электрической мощностью 3x65 Мвт в п. Взморье Светловского городского округа Калининградской области (с одновременным опубликованием документации о закупках в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru, на сайте электронной торговой площадки <https://ira0.tektorg.ru>, а так же на сайте организатора закупки www.interra0-zakupki.ru и на сайте Заказчика www.ira0-generation.com.

В соответствии с требованиями ч. 1 ст. 2 Федерального Закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) Заказчик закупки и участники закупки, в том числе Заявитель, при осуществлении закупки руководствовались следующими документами:

- Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «КВАРЦ Групп» (далее — Положение о закупках);
- Извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме на

выполнение работ по проведению неразрушающего и разрушающего контроля сварных соединений внутритурбинных трубопроводов, оборудования и металлоконструкций на энергоблоке №3 и общестанционных трубопроводов энергоблоков №№1-3 на объекте: "Строительство Приморской ТЭС электрической мощностью 3x65 Мвт в п. Взморье Светловского городского округа Калининградской области (далее — Закупочная документация).

Как пояснил представитель заказчика на заседании Комиссии, в соответствии п. 5.2.2 Закупочной документации Участник закупки должен соответствовать следующим обязательным требованиям к финансовой устойчивости: показатели финансово-хозяйственной деятельности Участника закупки должны свидетельствовать о его платежеспособности и финансовой устойчивости;

Оценка финансовой устойчивости осуществляется в рамках финансово-экономической экспертизы на основании Методики проведения экспертизы финансово-экономической устойчивости участников закупочных процедур Заказчика (далее Методика ФЭУ), опубликованной в составе закупочной документации.

Методикой ФЭУ предусмотрен принцип оценки, согласно которому понятие финансовой устойчивости включает в себя планомерное стабильное развитие оцениваемых компаний, исключающих значительные колебания результатов деятельности – выручки и прибыли.

В данной Методике ФЭУ реализована система стоп-факторов и риск-факторов.

В соответствии с п. 9.3. Методики ФЭУ (стр. 14) стоп-фактор – фактор, реализация которого должна являться основанием для отклонения предложения участника закупочной процедуры и принятия решения о несоответствии.

В рамках финансово-экономической экспертизы предусмотрен, в том числе, следующий стоп-фактор: «существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (если стоимость предложения, указанная в оферте, более чем в 1,4 раза превышает годовую выручку компании или более чем в 2,8 раза превосходит ее суммарные активы)».

В соответствии с п. 8.1 Методики (стр. 11), для расчета финансовых показателей используются данные бухгалтерской отчетности участников закупочной процедуры по состоянию на 3 отчетные даты: предпоследний и последний завершённые финансовые годы.

В части влияния на итоговую оценку фин. показатели, учитываются с весовыми коэффициентами отчетных дат, представленными в таблице Весовых коэффициентов.

Также заказчик пояснил, что согласно представленному ООО «ЛНК ИП Новицкой» Отчету о финансовых результатах за период 2019 года:

выручка составляет – 6 134 тыс. руб.

за предшествующий год (2018)- 6 630 тыс. руб.

цена предложения- 15 367 тыс. руб.

Что в 2,4 раз превышает годовую выручку компании и является стоп фактором в соответствии с Методикой: «существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (если стоимость предложения, указанная в оферте, более чем в 1,4 раза превышает годовую выручку компании).

Согласно представленному ООО «ЛНК ИП Новицкой» отчету о финансовых результатах за период 2019 года:

величина активов составляет - 1 639 тыс. руб.

за предшествующий год (2018)- 1 902 тыс. руб., что в 8,9 раз превосходит суммарные активы компании и является стоп фактором в соответствии с Методикой: «существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (более чем в 2,8 раза превосходит ее суммарные активы)».

Таким образом, заказчик отклонил заявку в связи с тем, что в соответствии с Методикой: «существенное несоответствие масштабов деятельности участника закупочной процедуры сумме закупки (более чем в 2,8 раза превосходит ее суммарные активы)».

В свою очередь, Комиссия Управления отмечает, что требования к финансовой устойчивости не могут быть предъявлены к участнику закупки как условие допуска, поскольку фактически исключает возможность участия в закупках лиц, располагающих необходимым опытом и квалификацией в закупках с НМЦ выше их финансовых активов, что свидетельствует об ограничении предпринимательской деятельности таких лиц искусственным образом. Фактически, заказчик исключает возможность участия таких лиц в закупках с определенного уровня НМЦ по отношению к активам участника закупки, при этом соотношение финансовых активов к НМЦ будущего договора не свидетельствует о потенциальной невозможности надлежащего исполнения обязательств. Однако ограничивает таких лиц на подачу заявки на участие в закупочной процедуре.

При этом данная закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем квалификационное требование существенным образом отсекает потенциальных претендентов на участие в торгах лишь по причине отсутствия у них соответствующих финансовых активов для участия. В свою очередь, законодатель, обязывая заказчиков размещать часть закупок исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства, преследует цели обеспечить возможность участия таких субъектов в секторе публичных закупок, а также поддержания малого бизнеса, что также определяется тем, что заказчики, размещая закупки среди СМП обязаны устанавливать авансовые платежи.

Особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства регламентированы постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352).

При этом данное постановление не наделяет правом заказчика по установлению в документации требований к участникам закупки в составе заявки об их финансовой устойчивости, а равно и правом по отклонению таких заявок от участия в закупочной процедуре по данному основанию.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у заказчика объективной необходимости в установлении такого требования последним не представлено.

Ссылка заказчика на разъяснения Президиума Верховного Суда РФ, изложенные в п. 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» от 16.05.2018, не свидетельствует о легитимности действий заказчика по установлению любых требований в документации к участникам закупки в целях удовлетворения своей потребности. Напротив, в указанном акте Суд определил возможность реализации такого права под условием отсутствия необоснованного ограничения конкуренции или предоставления преимущественного положения некоторым участникам.

Вместе с тем, оценивая спорное требование, следует признать, что критериям объективности и нормативности оно не соответствует. При этом сам по себе предмет торгов не может являться отступлением от установленных п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках запретов. Исходя из предусмотренного ст. 1 ГК РФ принципа равенства участников гражданских правоотношений, статус заказчика, сфера его деятельности, а равно особенности предмета закупки не могут обуславливать введение ограничивающих конкуренцию требований. На основании изложенного, Комиссия Управления соглашается с доводами заявителя о наличии в действиях заказчика нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

При этом, следует отметить, что желание заявителя в выборе надежного поставщика не может обуславливать правомерность установления организатором торгов спорного требования в закупочной документации на стадии подачи и рассмотрения заявок.

На основании изложенного, Комиссия Управления, приняла решение о признании жалобы заявителя обоснованной, а в действиях заказчика усматривается нарушение требований п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

При этом на заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что заявитель не обжалует иные основания отклонения его заявки, поданной на участие в закупочной процедуре, в связи с чем Комиссия Управления не усматривает оснований для выдачи заказчику предписания для восстановления прав

заявителя.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЛНК ИП Новицкой» на действия ООО «КВАРЦ Групп» при проведении конкурса в электронной форме **обоснованной**.
2. **Признать в действиях** Заказчика **нарушение** п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. **Обязательное для исполнения предписание не выдавать.**

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.