

Решение

по делу № 041/01/18.1-212/2019

16 августа 2019

г. Петропавловск-Камчатский

Резолютивная часть решения оглашена 15.08.2019

Решение в полном объеме изготовлено 16.08.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии

Членов Комиссии:

при участии представителей:

АО «Геотерм» по доверенности

рассмотрев жалобу ООО « на действия заказчика, членов закупочной комиссии при проведении закупки № 31907945911 аукцион на право заключения договора выполнения работ по реконструкции КРУ-6 кВ 2-й секции, ЩПТ 1-й и 2-й секций Паужетской геотермальной электрической станции (ПГеоЭС) для нужд АО «Геотерм» (лот № 0007-ТПИР ОБСЛ-2019-Геотерм), в соответствии с порядком рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, установленным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

07.08.2019 в Камчатское УФАС России поступила жалоба от ООО на

действия заказчика, членов закупочной комиссии при проведении закупки № 31907945911 аукцион на право заключения договора выполнения работ по реконструкции КРУ-6 кВ 2-й секции, ЩПТ 1-й и 2-й секций Паужетской геотермальной электрической станции (ПГеоЭС) для нужд АО (лот № 0007-ТПИР ОБСЛ-2019-Геотерм).

ООО указало следующие доводы в жалобе:

1. Основная цель предоставления копии Бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершённый финансовый 2018 год заключается в установлении отсутствия кризисного финансового состояния участника. В составе заявки Заказчик запрашивает показатель «промежуточные дивиденды (код строки 1371)», который не является обязательным для бухгалтерской отчетности и не показывается в обязательном порядке в отчетности передаваемой в ИФНС.

Закрепление в Документации о закупке необходимого перечня документов бухгалтерской отчетности, на основании которых должно оцениваться финансовое состояние участника, безусловно, является правом Заказчика, но требования, установленные Заказчиком, являются чрезмерными и обременительными для участников.

2. Дополнительным основанием к отказу в допуске к участию в аукционе послужило наличие печати организации Участника на копии Устава в противоречие Документации о закупке. Наличие печати организации на копии Устава не затрудняет прочтение документа. Наличие или отсутствие печати Участника ни коем образом не влияет на легитимность документа (так как все Уставные документы в составе заявки прилагаются в скан-копиях). Кроме того, вся заявка на конкурс была подписана электронной цифровой подписью Участника, таким образом юридически заверены Участником все документы (в том числе Устав) входящие в состав заявки.

Представляется, что наличие иных печатей/отметок не является существенным нарушением условий Документации о закупке и не может служить единственным основанием для отказа в допуске к участию в аукционе.

3. ООО 17.07.2019 г. (дата установленная организатором конкурса) направило ответ на запрос Закупочной комиссии и дополнительно представлены запрашиваемые документы, а именно данные бухгалтерской отчетности (по форме 8, установленной Документации о закупке) и копии Устава, заверенная ИФНС. Документы были отправлены на электронную почту организатора закупки и заказчику. Данное обстоятельство Заказчиком во внимание не принималось и не учитывалось.

На основании вышеизложенного, в результате рассмотрения жалобы:

1. Признать действия (бездействие) Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки ООО как не соответствующей требованиям закупочной документации незаконными.
2. Обязать Заказчика устранить допущенные нарушения прав и законных интересов ООО.

14.08.2019 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступило возражение от АО (вх. 2822).

Рассмотрев жалобу ООО, возражение Акционерного общества, проанализировав представленные документы, Комиссия Камчатского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы: на действия (бездействие) юридического лица, 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 Законом № 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено Законом о контрактной системе.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1. осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;
2. нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
3. неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии

с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4. предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5. осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Закона о контрактной системе, предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6. не размещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В единой информационной системе на сайте www.zakupki.gov.ru 03.06.2019 размещено извещение № 31907945911 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по реконструкции КРУ-6 кВ 2-й секции, ЩПТ 1-й и 2-й секций Паужетской геотермальной электрической станции (ПГеоЭС) для нужд АО (лот № 0007-ТПИР ОБСА-2019-Геотерм). Извещение и документация о закупке также размещены на сайте электронной торговой площадки www.roseltd.ru.

Комиссия Камчатского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы установила.

Закупка проводилась в соответствии с Законом № 223-ФЗ, Единым Положением о закупке продукции для нужд АО , которое размещено в единой информационной системе 03.06.2019 извещение № 31907945911.

АО «РГС» выступает организатором закупки на основании заключенного с заказчиком агентского договора № 1-СО-2019 от 06.02.2019 г.

На участие в данном аукционе поступило 3 заявки от Участников: Участник № 1 (АО), Участник № 2 (ООО), Участник № 3 (ООО).

Протоколом № 1 от 26.07.2019 г. Закупочная комиссия отклонила заявку Участника № 2 от дальнейшего рассмотрения.

На основании п. 4.9.6 а) Документации о закупке, заявка Участника № 2 признана несоответствующей следующим требованиям:

1. В составе заявки на копии Устава стоят печати участника на всех листах, что не соответствует условиям пп. 1 б) пункта 10.1 Приложения № 3 Документации о закупке.
2. В составе заявки была представлена копия Бухгалтерского баланса и

отчета о финансовых результатах за последний завершённый финансовый 2018 г. без показателя «промежуточные дивиденды» и без формы 8, что не соответствует пункту 10.1 Приложения № 3, примечание 38 (п.п. 3 а) к Документации о закупке.

3. Ответ на дополнительный запрос Участником не предоставлен.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчика разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедуры закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупки, порядок и условия их применения.

Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Преобладающим фактором при формировании условий документации о закупке является потребность заказчика в определенном товаре (работе, услуге), что согласуется с целями и принципами правового регулирования Закона № 223-ФЗ.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 31.07.2017 по делу А40-3315/2016, Закон № 223 не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. В связи с чем заказчик вправе представлено права сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, с учетом требований законодательства Российской Федерации и закрепленных в Законе № 223-ФЗ принципов осуществления закупок. Данной право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона № 223 ФЗ, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

1. В целях выполнения возложенной на заказчика налоговой законодательством обязанности проверить контрагентов, с которыми заключаются договоры, в пункте 3.1.3, пункте 3 подраздела 10.1 раздела 10 документации о закупке к участникам закупки предъявлено требование о том, что участник не должен находиться в кризисном

финансовом состоянии, оцениваемом в соответствии с прилагаемой к документации о закупке Методикой проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых АО .

Для оценки финансового состояния участника в составе заявки в соответствии с п.п. 4.5.1.1 пункта 4.5.1, п.п. «а» пункта 3 подраздела 10.1 раздела 10, пунктом 8 раздела 11 документации о закупке должны быть представлены копии составленных в соответствии с законодательством бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний заверченный финансовый год, с отметкой налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме и/или извещения о вводе сведений налоговым органом.

Согласно примечанию 38 к п.п. «а» пункта 3 подраздела 10.1 раздела 10 документации о закупке, показатель «промежуточные дивиденды» (код 1371) может быть отражен либо в составе бухгалтерского баланса, выгружаемого из системы электронного документооборота участника, либо при по форме 8, установленной подразделом 7.8 раздела 7 документации о закупке.

Участник закупки № 2 представил копию Бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний заверченный финансовый 2018 г. без показателя «промежуточные дивиденды» и без формы 8, что не соответствует пункту 10.1 Приложения № 3, примечание 38 (п.п. 3 а) к Документации о закупке.

Комиссия пришла к выводу, что довод об избыточности требований документации о закупке признан необоснованным, т.к. согласно частям 9, 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке, 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.

2. В соответствии с пунктом 3.1.3, пунктом 1 подраздела 10.1 раздела 10 документации о закупке участник закупки должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения договора, в том числе должен быть зарегистрирован в установленном порядке в качестве субъекта гражданского права.

Для подтверждения соответствия установленному требованию участник закупке в составе заявки должен представить, в том числе копию устава в действующей редакции с отметкой ИФНС либо копию нотариально заверенного устава (с отметкой нотариуса) (п.п. 4.5.1.1 пункта 4.5.1, п.п. «б» пункта 1 подраздела 10.1 раздела 10, пункта 8 раздела 11 Документации о закупки).

Порядок подтверждения соответствия участника закупки требованиям документации о закупке, требования к документам, подтверждающим соответствие участника закупки условиям закупки, порядок оформления указанных документов, включены в документацию о закупке на основании представленных Заказчику Законом 223-ФЗ полномочий, законодательству не противоречат и подаче заявок не препятствуют.

Необходимость представления участником закупки копии устава с отметкой налогового органа либо нотариально заверенной копии устава обусловлена минимизацией риска изменения участником действительного содержания устава и включения в состав заявки недостоверной информации, которая может повлиять на объективность оценки участника закупки (к примеру, положения устава общества с ограниченной ответственностью о подтверждении принятия общим собранием участников общества решения и состава участников общества, присутствующих при его принятии (статья 67.1 ГК РФ).

В составе заявки Участника № 2 была представлена копия Устава с печатью организации Участника.

Таким образом, Комиссия пришла к заключению, что наличие печати организации Участника на копии Устава противоречит Документации о закупке и отказ в допуске к участию в аукционе является обоснованным. В следствие чего довод заявителя не нашел своего подтверждения.

3. В случае отсутствия в заявке участника документов, необходимых для определения соответствия участника требованиям документации о закупке в части обладания гражданской и специальной правоспособностью (учредительные документы, лицензии и т.д.), наличия в заявке разночтений или положений, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющих определить соответствие заявки или участника требованиям документации о закупке или осуществить оценку и сопоставления заявок, организатор закупки в рамках отборочных стадии вправе направить в адрес участника закупки запрос о разъяснении и/или дополнении его заявки, влияющие на отклонение его заявки (пункт 4.10.1 Документации о закупке).

В соответствии с пунктами 1.2.4, 1.2.6, 1.2.17, 2.4.4, п.п. 4.6.2.2 пункта 4.6.2 документации о закупке рассматриваемая закупка проводится в электронной форме с использованием функционала электронной торговой площадки. Обмен между участником, заказчиком (организатором) и оператором электронной торговой площадки всей информацией, связанной с проведением закупки, осуществляется на электронной торговой площадке в форме электронных документов, подписанных усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица. Заявки, полученные организатором не через электронную торговую площадку, не рассматриваются.

Участникам закупки, в заявках которых установлены несоответствия требованиям документации о закупке направлены запросы о разъяснении выявленных несоответствий и предоставлении недостающих документов в срок до 10 часов 00 минут (мск.) 17.07.2019 г. В направленных запросах указано на необходимость представления запрошенных документов и информации через электронную торговую площадку.

В установленный срок ООО разъяснения и документы посредством функционала электронной торговой площадки организатору закупки не направило, фактически указанные разъяснения и документы направлены на электронную почту сотрудника организатора закупки только 17.07.2019 в 14 часов 00 минут (мск.).

В следствии вышеуказанного Комиссия пришла к выводу, что довод о непринятии документов к рассмотрению необоснованный, т.к. документы поступили за пределами срока и путем направления запрошенной информации на электронную почту сотрудника организатора закупки.

На основании вышеизложенного Комиссия Камчатского УФАС России руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА

1. Признать жалобу ООО необоснованной.