

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/164

(027/01/18.1-299/2019)

17 июня 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...>

в присутствии представителей:

- **АО «Мега эксперт центр»** - <...> – по доверенности, <...> – по доверенности,

- **АО «Дальневосточная генерирующая компания» филиал «Хабаровская теплосетевая компания»** - <...> – по доверенности, <...> – по доверенности, <...> – по доверенности,

рассмотрев жалобу АО «Мега эксперт центр» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» филиал Хабаровская теплосетевая компания при проведении запроса предложений в электронной форме «Разработка и экспертиза промышленной безопасности обоснования безопасности опасного производственного объекта «топливное хозяйство» СП «ХТЭЦ-2» для нужд филиала «ХТСК»» (извещение №31907835073), материалы дела №027/01/18.1-299/2019,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба АО «Мега эксперт центр» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» филиал Хабаровская теплосетевая компания при проведении запроса предложений в электронной форме «Разработка и экспертиза промышленной безопасности обоснования безопасности опасного производственного объекта «топливное хозяйство» СП «ХТЭЦ-2» для нужд филиала «ХТСК»» (извещение №31907835073).

Из жалобы следует, что заказчик незаконно допустил к участию в переторжке ООО «АЭК», что нарушает Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Из письменных возражений АО «ДГК» от 06.06.2019 №150-82/2203 следует, что ООО «Аудиторская экспертная компания» представлен генеральный договор №1/Токси на проведение расчетов в программном комплексе TOXI+Risk 5 от 10.01.2019, заключенный с ООО «Институт Технологий». В свою очередь, ООО «Институт Технологий» числится в официальном реестре правообладателя и разработчика программного комплекса.

Рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

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

Принятие решения по жалобе АО «Мега эксперт центр» в порядке ч. 14.1 ст. 18.1

Закона о защите конкуренции откладывалось до 09:55 17.06.2019.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках 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.

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.

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.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. 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 настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые является предметом конкурентной закупки, их функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик; место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота); форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги; порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей; порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки); требования к участникам такой закупки.

Участником закупки может быть 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 (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

На основании пункта 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, ккупаемым 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, ккупаемым 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.

30.04.2019 АО «Дальневосточная генерирующая компания» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о закупке №31907835073 о проведении

запроса в электронной форме на разработку и экспертизу промышленной безопасности обоснования безопасности опасного производственного объекта «топливное хозяйство СП «ХТЭЦ-2» для нужд филиала «ХТСК». Дата начала срока подачи заявок – 30.04.2019 (МСК). Дата и время окончания подачи заявок – 17.05.2019 в 10:00 Дата окончания рассмотрения заявок – 27.05.2019. Дата подведения итогов – 31.05.2019 (МСК). Начальная (максимальная) цена контракта – **2 500 000, 00** руб.

Таким образом, в соответствии с извещением, документацией о закупке срок подачи заявок прекращается 17.05.2019 в 10:00 по хабаровскому времени.

В пп. 7.2.9.8, 7.2.9.9 п. 7.2.9 положения о закупке для нужд АО «ДГК» (далее – положение) установлено, что при публикации критериев оценки заявок в документации о закупке организатор конкурса вправе указать порядок (в т.ч. иерархию) их применения при оценке заявок, такие критерии могут касаться, в том числе надежности участника и заявленных соисполнителей (субподрядчиков).

Согласно п. 3.2.9 раздела 3 документации о закупке любое юридическое или физическое лицо (в том числе индивидуальный предприниматель) может входить в состав только одного коллективного участника и при этом не имеет права одновременно: принимать участие в этой же закупке самостоятельно (п.а), принимать участие в этой же закупке в качестве генерального подрядчика или субподрядчика (п.б).

Пп. 3.3.1 п. 3.3 раздела 3 документации о закупке установлено, что если иное не предусмотрено проектом договора, принимать участие в закупке и претендовать на победу в ней могут генеральные подрядчики.

Согласно пп. 3.3.2 п. 3.3 раздела 3 документации о закупке в случае если это предусмотрено п. 1.2.24, процедура рассмотрения и оценки заявок участников, выступающих генеральными подрядчиками, осуществляется с учетом привлекаемых субподрядчиков в порядке, установленными п. 3.3.3 – 3.3.7.

В соответствии с пп. 3.3.4 п. 3.3 раздела 3 документации о закупке генеральный подрядчик должен самостоятельно отвечать всем обязательным требованиям документации о закупке, изложенным в приложении №3 к документации о закупке, включая п. 3 подраздела 10.1, а также иметь членство в саморегулируемой организации в соответствии с законодательством РФ (с учетом требований в приложении №1 к документации о закупке, в случае их установления). При этом проверка на соответствие квалификационным требованиям, а также остальным специальным требованиям (за исключением требования о наличии членства в саморегулируемых организациях) производится в отношении генерального подрядчика только в части объема поставки продукции, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов поставки продукции между генеральным подрядчиком и субподрядчиком.

В пп. 3.3.5 п. 3.3 раздела 3 документации о закупке установлено, что каждый из привлекаемых субподрядчиков должен отвечать всем требованиям документации о закупке, изложенным в приложении №3 к документации о закупке, за исключением требования о наличии членства в саморегулируемых организациях. При этом проверка на соответствие обязательным требованиям, установленным в п. 3 подр. 10.1, а также остальным специальным и квалификационным требованиям,

производится в отношении субподрядчика только в части объема поставки продукции, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов поставки продукции между генеральным подрядчиком и субподрядчиком.

В соответствии с пп. 3.3.6 п. 3.3 раздела 3 документации о закупке при оценке и сопоставлении заявки генерального подрядчика по квалификационным критериям оценки (в случае их установления в разделе 13) количественные параметры деятельности генерального подрядчика и субподрядчиков суммируются (в том числе опыт, обеспеченность материально-техническими ресурсами, кадровыми ресурсами).

Следовательно, участие в закупке коллективных участников, либо участника (генерального подрядчика) с привлечением субподрядчика не запрещено п. 1.2.24 документации о закупке, при этом необходимым условием является подача в составе заявки плана распределения объемов поставки продукции, учредительных и иных документов, в том числе на лиц, которые входят в состав коллективного участника, либо являются субподрядчиками.

В п. 4.10.2 пункта 4.10 раздела 4 документации о закупке установлено, что не допускаются запросы со стороны организатора, а также ответы со стороны участников, изменяющие суть заявки (предмет, объем, цена, номенклатура предлагаемой участником продукции).

Согласно пп. 4.9.6 п. 4.9 раздела 4 документации о закупке по результатам рассмотрения заявок (проведения отборочной стадии) закупочная комиссия отклоняет несоответствующие заявки по следующим основаниям: несоответствие заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов (п. а); несоответствие участников требованиям документации о закупке (п. б); несоответствие привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей товара требованиям документации о закупке (в случае установления соответствующих требований в документации о закупке) (п. в); несоответствие предлагаемой продукции требованиям документации о закупке, в том числе порядка описания такой продукции (п. г); несоответствие предлагаемых договорных условий требованиям документации о закупке, в том числе превышение цены заявки установленного размера НМЦ (п. д); несоответствие размера, формы, условий и порядка предоставления обеспечения заявки (в случае установления соответствующих требований в документации о закупке) (п. е).

В соответствии с пунктом 7.1 раздела 7 технических требований приложения №1 к документации о закупке в ходе проведения закупочной процедуры, участник закупочных процедур представляет заказчику следующие копии документов, заверенные руководителем, в том числе лицензию на осуществление деятельности по проведению экспертизы промышленной безопасности обоснования безопасности опасного производственного объекта на основании требований п. 15 ФНиП «Правила проведения экспертизы промышленной безопасности» (Приказ Ростехнадзора № 538 от 14.11.2013г.), а также изменений, вносимых в обоснование безопасности опасного производственного объекта по направлениям деятельности предприятия по объектам нефтепродуктообеспечения и объектам тепло- и электроэнергетики, и другие ОПО, использующие оборудование,

работающее под давлением более 0,07 МПа или при температуре воды более 115 градусов Цельсия (согласно требований Приказа Ростехнадзора от 09.09.2015 № 355).

П. 8 технического задания установлены требования и документация предоставляемая участником закупочных процедур, где в том числе наличие программного комплекса ТОХI+Risk 5.

Согласно п. 7.7 технического задания в ходе проведения закупочной процедуры, участник закупочных процедур представляет заказчику следующие копии документов, заверенные руководителем, в том числе действующую и актуальную лицензию программного комплекса ТОХI+Risk 5 в течение срока оказания услуг по договору, в соответствии с реестром лицензиатов на официальном сайте ТОХI: <https://toxi.ru/polzovateli-toxi5>.

В соответствии с п. 9 технического задания для выполнения работ в соответствии с техническим заданием исполнитель может привлекать третьи лица на условиях субподряда только по письменному согласованию с заказчиком и только в части работ, на выполнение которых собственными силами у исполнителя возможности отсутствуют. При этом привлекаемый исполнителем субподрядчик обязан выполнить работы в полном объеме собственными силами без привлечения третьих лиц.

Пунктом 10.5 раздела 10 приложения №3 к документации о закупке установлены требования к генеральным подрядчикам, где заявка генерального подрядчика дополнительно должна включать сведения о распределении объемов поставки продукции между генеральным подрядчиком и субподрядчиками. Генеральный подрядчик должен доказать, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков: осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью поставки продукции. Соответствие каждого субподрядчика установленным требованиям (пункт 3.3.5 документации о закупке) в части объема поставки продукции, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов поставки продукции между генеральным подрядчиком и субподрядчиком. Дополнительные требования к генеральным подрядчикам/субподрядчикам помимо указанных в подразделах 10.2-10.3, установлены исходя из предмета закупки в технических требованиях заказчика (приложение №1 к документации о закупке), раздел «требования к участникам».

В соответствии с протоколом процедуры вскрытия поступивших конвертов с предложениями участников от 17.05.2019 №169 на участие в открытом запросе предложений поданы следующие заявки: ООО «Аудиторская экспертная компания» с ценовым предложением – 2 370 000,00 руб., АО «Мега эксперт центр» с ценовым предложением – 2 380 000,00 руб.

В соответствии с протоколом процедуры рассмотрения от 24.05.2019 №170 закупочная комиссия решила признать заявки ООО «АЭК», АО «МЭЦ» соответствующими условиям запроса предложений, а также допустить данных участников к переторжке.

В соответствии с протоколом процедуры вскрытия поступивших конвертов с заявками участников на переторжку от 29.05.2019 №171 в результате проведения

переторжки условия заявок на участие в закупке были изменены следующим образом: ООО «АЭК» - с 2 370 000,00 руб. до 1 000 000,00 руб.; АО «МЭЦ» - с 2 380 000,00 руб. до 2 290 000,00 руб.

В соответствии с протоколом от 30.05.2019 №172-ВП закупочная комиссия утвердила ранжировку заявок: 1 место – ООО «АЭК» с итоговым баллом заявок – 1.9200, 2 место – АО «Мега эксперт центр» - с итоговым баллом заявки – 0.3768. Закупочная комиссия признала победителем ООО «АЭК».

Из заявки АО «Мега эксперт центр» следует, что общество в своей заявке представило все необходимые документы в соответствии с закупочной документацией, а также договор от 15.03.2019 №ТР0000340/19, заключенный между ЗАО «Научно-технический центр исследований проблем промышленной безопасности» и АО «Мега эксперт центр», где АО «МЭЦ» является покупателем ПК TOXI+Risk 5 на 1 ПЭВМ с ограничением срока действия ключа на один год до 19.03.2020 г.

ООО «Аудиторская экспертная компания» в своей заявке представило все необходимые документы в соответствии с документацией о закупке, подтвердило наличие программного комплекса TOXI+Risk 4, вместо требуемого программного комплекса TOXI+Risk 5, действующая и актуальная лицензия программного комплекса TOXI+Risk 4 в соответствии с требованиями закупочной документации не представлена

В заявке ООО «АЭК» и приложенных к ней документах, отсутствует информация о привлечении к выполнению работ по предмету закупки иных третьих лиц (субподрядчиков), что свидетельствует о намерении ООО «АЭК», в случае победы в данной закупке, выполнить все работы по предмету закупки самостоятельно.

Однако 17.05.2019 в 10:02 по хабаровскому времени (за пределами срока подачи заявок) от ООО «АЭК» на электронный адрес организатора закупки представлен генеральный договор от 10.01.2019 №1/Токси на проведение расчетов в программном комплексе TOXI+Risk 5, заключенный между ООО «АЭК» и ООО «Институт технологий», где ООО «Институт технологий» является лицензиатом данного ПК, обязуется оказать услуги согласно заявке ООО «АЭК» по производству расчетов в ПК TOXI+Risk 5, а ООО «АЭК» обязуется оплатить эти услуги, который свидетельствует о привлечении ООО «АЭК» к выполнению работ иного хозяйствующего субъекта (субподрядчика). Также ООО «АЭК», выступающий в роли генерального подрядчика в данном случае, не представил в своей заявке документов на субподрядчика ООО «Институт технологий», предусмотренные п. 3.3.3-3.3.7, пунктами 10.4 - 10.5 приложения №3 закупочной документации.

Указанное свидетельствует о намерении ООО «АЭК» привлечь к исполнению субподрядчика (коллективного участника), тем самым изменяется суть заявки, ранее поданной указанным обществом, что не допустимо пп. 4.10.2 п. 4.10 раздела 4 документации о закупке заказчика, договор 10.01.2019 №1/Токси представлен 17.05.2019 в 10:02 по хабаровскому времени, а именно за пределами срока окончания подачи заявок, закупочной комиссией неправомерно такая заявка принята к рассмотрению и признана победителем, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу признать жалобу обоснованной.

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 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу АО «Мега эксперт центр» на действия АО «Дальневосточная генерирующая компания» филиал «Хабаровская теплосетевая компания» при проведении запроса предложений в электронной форме «Разработка и экспертиза промышленной безопасности обоснования безопасности опасного производственного объекта «топливное хозяйство» СП «ХТЭЦ-2» для нужд филиала «ХТСК»» (извещение №31907835073) **обоснованной**.

2. Признать закупочную комиссию АО «Дальневосточная генерирующая компания» филиала «Хабаровская теплосетевая компания» при проведении указанной закупки нарушившей пункты 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Дальневосточная генерирующая компания» филиалу «Хабаровская теплосетевая компания» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

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