

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-210/22

по результатам рассмотрения жалобы ООО СК «Энергия» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

24.05.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

АО «Ростовводоканал»: <...>, <...>, <...>,

ООО СК «Энергия»: <...>, <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО СК «Энергия» на действия (бездействие) заказчика АО «Ростовводоканал» при проведении конкурса на право заключения договора на поставку электрической энергии и мощности (извещение № 32211262234), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО СК «Энергия» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика АО «Ростовводоканал» (далее – Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на поставку электрической энергии и мощности (извещение № 32211262234) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным решением совета директоров АО «Ростовводоканал» (протокол от 07.07.2021) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Извещение, Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru – 28.03.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 304 803 370 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 13.04.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок – 14.04.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок допущены 2 заявки;
7. Дата подведения итогов Конкурса – 18.04.2022;
8. По итогам подведения итогов Конкурса победителем закупки признано ООО «Энергоэффект» (далее – Победитель) с предложением о цене договора в размере 1 304 803 370 рублей.

В целях полного и всестороннего рассмотрения представленных материалов в соответствии со статьей 14.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 17.05.2022 по 24.05.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном

в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, поскольку:

1. Заказчиком неправомерно предоставлено право Победителю по изменению сведений в составе заявки по результатам направления дополнительного запроса о разъяснении положений заявок, поданных на участие в Конкурсе.
2. Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявок участников закупки по подкритерию «Наличие филиала в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск» критерия «Квалификация участника».
3. Заказчиком в Документации неправомерно установлен подкритерий «Наличие документа, подтверждающего соответствие поставляемой энергии ГОСТ 32144-2013» критерия «Качество товара».

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно предоставлено право Победителю по изменению сведений в составе заявки по результатам направления дополнительного запроса о разъяснении положений заявок, поданных на участие в Конкурсе.

Частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 заказчика.

В соответствии с частью 11 статьи 3.2 Закона о закупках участник конкурентной закупки вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок. Заявка на участие в такой закупке является измененной или отозванной, если изменение осуществлено или уведомление об отзыве заявки получено заказчиком до истечения срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Положениями Документации установлено, что конкурсная заявка участника закупки должна содержать таблицу № 1 «Стоимостное предложение» с указанием раздела «Размер скидки от сбытовой надбавки за 1 Квт/ч, в %», таблицу № 2 «Стоимостное предложение на поставку электрической энергии АИМГ» с указанием раздела «Цена предложения – стоимость затрат в текущих ценах, в том числе НДС и процента снижения, рублей за единицу товара», а также таблицу № 3 «Предложение по условиям исполнения договора».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что по результатам процедуры вскрытия конвертов Заказчиком принято решение направить дополнительные запросы участникам Конкурса о разъяснении сведений, представленных в составе заявок, поданных на участие в Конкурсе.

Вместе с тем по результатам получения ответов от участников закупки Заказчиком принято решение о внесении изменений в сведения, представленные в составе заявки Победителя, что подтверждается протоколом от 15.04.2022

№ 130 о рассмотрении заявок участников Конкурса (далее – Протокол).

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что в составе заявок участников закупки представлены сведения, не позволяющие Заказчику однозначно установить предложения участников закупки, в связи с чем 15.04.2022 Заказчиком принято решение направить дополнительный запрос участникам закупки о

разъяснении положений состава заявок.

При этом в ответ на дополнительный запрос сведений участниками закупки направлены письма, изменяющие сведения, представленные в составе заявок участников Конкурса, а именно Заявителем изменен раздел «Размер скидки от сбытовой надбавки за 1 Квт/ч, в %» таблицы № 1 конкурсной заявки, Победителем внесены изменения в раздел «Цена предложения – стоимость затрат в текущих ценах, в том числе НДС и процента снижения, рублей за единицу товара» таблицы № 2 конкурсной заявки, при этом результаты дополнительного запроса сведений отражены в Протоколе.

Поскольку сведения, содержащиеся в ответах участников закупки на дополнительный запрос сведений, существенным образом изменяли предложения участников закупки, представленные в составе заявок, Заказчиком согласно пункту 6 протокола от 20.04.2022 № 134 о подведении итогов Конкурса принято решение провести оценку и сопоставления заявок участников Конкурса с учетом сведений, представленных в составе заявках участников закупки, без учета представленных участниками закупки предложений по результатам дополнительного запроса сведений.

Изучив представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено, что оценка и сопоставление заявок поданных на участие в закупке осуществлялось Заказчиком на основании сведений, представленных в составе заявок участников Конкурса, до направления Заказчиком соответствующих дополнительных запросов о разъяснении положений заявок, поданных на участие в Конкурсе.

Вместе с тем представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представили сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявок участников закупки по подкритерию «Наличие филиала в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск» критерия «Квалификация участника».

В соответствии с частью 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.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 31.1 Документации для оценки заявок участников закупки используется, в том числе подкритерий «Наличие филиала в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск» критерия «Квалификация участника» (далее – Подкритерий).

В соответствии с пунктом 31.5.1 Документации показателем Подкритерия является наличие филиала поставщика в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск с момента заключения договора до момента окончания исполнения договора, что подтверждается свидетельством о постановке на учет в налоговом органе по месту нахождения филиала.

При этом расчет баллов заявкам участников Конкурса по Подкритерию осуществляется по бальной системе, а именно «- Наличие филиала в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск и предоставление подтверждающих документов - 100 баллов; - Отсутствие филиала в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск или документов, подтверждающих такое наличие - 0 баллов».

Кроме того, положениями Документации установлено, что в таблице № 3 «Предложение по условиям исполнения договора» конкурсной заявки участник закупки должен заполнить раздел «Наличие филиала в г. Ростове-на-Дону или г. Батайске на протяжении исполнения срока действия договора».

Согласно протоколу подведения итогов Конкурса от 20.04.2022 № 134 Заказчиком при расчете баллов по Подкритерию заявкам Заявителя и

Победителя присвоено по 100 баллов.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили, что Заказчиком при расчете баллов по Подкритерию неправомерно присвоено 100 баллов заявке Победителя, поскольку согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), содержащей сведения в отношении Победителя, сведения о наличии филиалов Победителя отсутствуют.

При этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили сведения и пояснили, что Заказчиком при расчете баллов по Подкритерию принято решение присвоить 100 баллов заявке Победителя, поскольку в составе заявки Победителя приложено уведомление от 01.09.2021 № 616778896 о постановке на учет российской организации в налоговом органе Победителя, свидетельствующее о создании обособленных подразделений (далее – Уведомление).

Дополнительно представитель Заказчика пояснил, что раздел «Наличие филиала в г. Ростове-на-Дону или г. Батайске на протяжении исполнения срока действия договора» таблицы 3 конкурсной заявки Победителя свидетельствует о наличии филиала Победителя, зарегистрированного по адресу г. Ростов-на-Дону, ул. Луговая, д. 32, при этом Заказчик не обязан подвергать сомнению подлинность представленных участником закупки в составе заявки документов и сведений.

Вместе с тем согласно части 11 Налогового кодекса Российской Федерации обособленным подразделением организации является любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места.

Частью 2 статьи 55 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 55 ГК РФ филиалы должны быть указаны в едином государственном реестре юридических лиц.

Кроме того, на заседании Комиссией ФАС России установлено, что сведения о наличии филиалов в выписке из ЕГРЮЛ, содержащей сведения

в отношении Победителя, отсутствуют.

Вместе с тем, изучив представленное в составе заявки Победителя Уведомление, не представляется возможным сделать вывод о наличии на территории г. Ростове-на-Дону или г. Батайске филиалов Победителя, поскольку Уведомление свидетельствует о создании обособленных подразделений Победителя на территории Российской Федерации (за исключением филиалов и представительств).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно присвоено 100 баллов заявке Победителя при расчете баллов по Подкритерию, поскольку положениями Документации установлено, что при расчете баллов заявкам участников Конкурса по Подкритерию Заказчиком принимаются к оценке исключительно сведения о наличии филиалов в г. Ростове-на-Дону или г. Батайске, вместе с тем в составе заявки Победителя не представлено сведений и документов, подтверждающих соответствие Победителя вышеуказанному критерию оценки.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом осуществившего оценку заявки Победителя по Подкритерию, противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что выявленное нарушение Закона о закупках повлияло на результаты определения поставщика (исполнителя, подрядчика).

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлен подкритерий «Наличие документа, подтверждающего соответствие поставляемой энергии ГОСТ 32144-2013» критерия «Качество товара».

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может

осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 13.04.2022 16:30. Вместе с тем Жалоба направлена Заявителем в ФАС России 06.05.2022, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, довод Заявителя на положения Документации не подлежит рассмотрению Комиссией ФАС России.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО СК «Энергия» (ИНН: 5250070112; ОГРН: 1185275033250) на действия (бездействие) заказчика АО «Ростовводоканал» (ИНН:6167081833; ОГРН: 1056167043470) при проведении конкурса на право заключения договора на поставку электрической энергии и мощности (извещение № 32211262234) обоснованной в части ненадлежащего применения Заказчиком порядка оценки по подкритерию «Наличие филиала в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск» критерия «Квалификация участника».
 2. Признать АО «Ростовводоканал» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 3. В связи с тем, что выявленное нарушение Закона о закупках не повлияло на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя) предписание об устранении выявленного нарушения Закона о закупках не выдавать.
 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 24.05.2022 № 223ФЗ-210/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
- Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.