

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: <...> – начальник отдела контроля закупок Хабаровского УФАС России, <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителя ООО «Интеллектуальные коммунальные системы Ванино» <...> по доверенности от 07.11.2022 № 73,

в отсутствие представителей ООО «ФортРесурс» - Общество уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие представителей в заседании комиссии не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «ФортРесурс» (далее также – заявитель) на действия ООО «Интеллектуальные коммунальные системы Ванино» (далее также – заказчик) при осуществлении закупки путем проведения конкурентного отбора в электронной форме № 32312607739 на право заключения договора на поставку угля марки ЗБР фракции 0-200(300),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «ФортРесурс» на действия ООО «Интеллектуальные коммунальные системы Ванино» при осуществлении закупки путем проведения конкурентного отбора в электронной форме № 32312607739 на право заключения договора на поставку угля марки ЗБР фракции 0-200(300) (далее также – конкурентный отбор в электронной форме).

Из жалобы следует, что заказчик в документации о закупке, а именно: в п. 16 «Дополнительные (обязательные) требования к участникам конкурентного отбора извещения о проведении закупки» неправомерно установил требование - «Отсутствие претензий заказчика к участнику закупки по качеству и срокам поставки по ранее заключенным с ним договорам за последние 2 года до окончания срока подачи заявок». Согласно требованиям заказчика, Поставщик предоставляет «Информационное письмо, подтверждающее отсутствие указанных претензий заказчика к участнику закупки по качеству или срокам поставки по ранее заключенным с ним договорам за последние 2 года до окончания (срока подачи заявок)» (Приложение 2 к Разделу 2 «Информационная карта конкурентного отбора», которое является неотъемлемой частью документации). Вместе с тем, данная формулировка

требования к участникам конкурентного отбора, указанная заказчиком в извещении о проведении спорной закупки, не может являться основанием для отклонения заявок участников закупки в связи с тем, что указанное требование не устанавливает форму и способ заявления претензии заказчиком (почтовым отправлением или достаточно подтверждения отправки по электронной почте), согласно формулировки требования, для заказчика не имеет значение была или нет удовлетворена претензия Поставщиком, устранены или нет замечания заказчика. Таким образом, данное требование является неизмеримым, формальным и может быть использовано заказчиком для устранения Поставщиков, имевших даже самые незначительные замечания, которые могут не относиться к качеству поставленного товара и не являться основанием для отклонения заявки участника закупки.

Рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Ч. 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 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.

Действия (бездействия) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае,

если такое обжалование связано с нарушением установленного 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 (ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Вышеуказанные обстоятельства послужили основанием для принятия Хабаровским УФАС России жалобы ООО «ФортРесурс» к рассмотрению.

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

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «Интеллектуальные Коммунальные Системы Ванино», утвержденным Решением Единственного участника ООО «Интеллектуальные Коммунальные Системы Ванино» (решение от 29.12.2022 № 6) (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение), документацией о проведении конкурентного отбора в электронной форме (далее - Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора (Электронная площадка РТС-тендер) – 24.07.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора - 18 980 000,00 рублей;
3. Дата и время окончания подачи заявок - 01.08.2023 в 10:00 по местному времени заказчика;
4. Дата подведения итогов - 21.08.2023.

В ходе заседания 08.08.2023 представитель заказчика с доводами жалобы не согласился и сообщил, что при проведении конкурентного отбора в электронной форме заказчик действовал в

соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Хабаровским УФАС России в целях полного и всестороннего изучения жалобы объявлен перерыв до 09.08.2023.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя заказчика, Комиссия Хабаровского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 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 ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с п.п. 2 и 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Аналогичные принципы закупочной деятельности заказчика установлены в Положении о закупке.

Так, согласно п.п. 6, 7 Положения о закупке требования к Участникам закупки не должны накладывать на конкурентную борьбу излишних (необоснованных) ограничений, в том числе ограничений допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки. Не допускается предъявлять к Участникам закупки требования, которые не указаны в Положении о закупке и/или в Документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Ч. 6 ст. 3 Закона о закупках установлено, что 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.

В соответствии с п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что в п. 16 «Дополнительные (обязательные) требования к участникам конкурентного отбора извещения о проведении закупки» установлено требование - «Отсутствие претензий заказчика к участнику закупки по качеству и срокам поставки по ранее заключенным с ним договорам за последние 2 года до окончания срока подачи заявок». Согласно требованиям заказчика, Поставщик предоставляет «Информационное письмо, подтверждающее отсутствие указанных претензий заказчика к участнику закупки по качеству или срокам поставки по ранее заключенным с ним договорам за последние 2 года до окончания (срока подачи заявок» (Приложение 2 к Разделу 2 «Информационная карта конкурентного отбора», которое является неотъемлемой частью документации).

Согласно пп. «а», «в» п. 5.2.10 Документации при рассмотрении заявок на участие в закупочной процедуре Участник закупки не допускается к участию в случае:

а) непредставления обязательных документов, которые были установлены в Документации о закупке, в том числе наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике, а также о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) в случае их наличия в заявке Участника, если требования к предоставлению документов о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) были установлены в Документации о закупке;

в) несоответствия заявки на участие требованиям Документации о закупке; непредставления или представления не в полном объеме запрашиваемых документов и/или разъяснений в установленный в запросе срок.

Вместе с тем, претензионная работа – сложившаяся практика деловых отношений, которая не доказывает негативный опыт исполнения контракта или недобросовестность участника закупки.

Направление по договору претензий и жалоб не может подтверждать факт ненадлежащего исполнения обязательств в силу отсутствия установления достоверности выводов заказчика, поскольку юридически значимый факт может быть установлен исключительно в судебном порядке.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что установление заказчиком дополнительного (обязательного) требования к участникам конкурентного отбора в электронной форме: «Отсутствие претензий заказчика к участнику закупки по качеству и срокам поставки по ранее заключенным с ним договорам за последние 2 года до окончания срока подачи заявок» не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурентного отбора, ограничивает количество участников закупки, в связи с чем установление вышеуказанного требования противоречит требованиям Закона о закупках, следовательно, является неправомерным.

Учитывая изложенное, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что действия заказчика, ненадлежащим образом установившего дополнительные (обязательные) требования к составу заявки участника закупки: «Отсутствие претензий заказчика к участнику закупки по качеству и срокам поставки по ранее заключенным с ним договорам за последние 2 года до окончания срока подачи заявок» противоречат п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 (Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также - КоАП РФ)).

В соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Хабаровского УФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч.ч. 17, 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФортРесурс» на действия ООО «Интеллектуальные коммунальные системы Ванино» при осуществлении закупки путем проведения конкурентного отбора в электронной форме № 32312607739 на право заключения договора на поставку угля марки ЗБР фракции 0-200(300) **обоснованной.**

2. Признать ООО «Интеллектуальные коммунальные системы Ванино» нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 09.08.2023 по делу № 7-11/130 (027/10/18.1-1212/2023).

4. Передать материалы дела № 7-11/130 (027/10/18.1-1212/2023).уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица заказчика.

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>