

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-145/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Новые Гидросистемы»
на действия (бездействие) заказчика, организатора 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»

08.05.2024 Москва

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

ведущего заседания Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

АО «РГС»: <...>,

ООО «Новые Гидросистемы»: <...>,

представители АО «ЕЭТП», АО «Усть-Среднекангэсстрой» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Новые Гидросистемы» от 16.04.2024 № 24-264 на действия (бездействие) заказчика АО «Усть-Среднекангэсстрой», организатора АО «РГС» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж, шеф-наладку насосной резервного топлива со складом масла в таре для выполнения строительно-монтажных работ в рамках комплекса генподрядных работ реализации проекта «Строительство Хабаровской ТЭЦ-4 с внеплощадочной инфраструктурой. Этап 2» (извещение № 32413350935),

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 «Новые Гидросистемы» (далее – Заявитель) от 16.04.2024 № 24-264 на действия (бездействие) заказчика

АО «Усть-Среднекангэсстрой» (далее – Заказчик), организатора АО «РГС»

(далее – Организатор) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж, шеф-наладку насосной резервного топлива со складом масла в таре для выполнения строительно-монтажных работ в рамках комплекса генподрядных работ реализации проекта «Строительство Хабаровской ТЭЦ-4 с внеплощадочной инфраструктурой. Этап 2» (извещение № 32413350935) (далее – Запрос предложений, 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 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 проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган, в случае признания жалобы обоснованной, может принять решение о выдаче предписания, обязательного к исполнению.

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 Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным советом директоров ПАО «РусГидро» (протокол от 25.12.2023 № 367) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках. 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.

В соответствии с извещением о проведении Запроса предложений (далее – Извещение), документацией о закупке (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 04.03.2024.
2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 440 570 000 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений – 15.03.2024.
4. На участие в Запросе предложений подано 4 заявки.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе предложений – 08.04.2024.
6. По результатам рассмотрения заявок участников Запроса предложений соответствующими требованиям Документации признаны 2 заявки участников закупки.
7. Дата подведения итогов Запроса предложений – 25.04.2024.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 24.04.2024 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 08.05.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 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.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком, Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком и Организатором ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по критериям «Отношение участника к изготовителю предлагаемой продукции»

(далее – Критерий № 1), «Опыт выполнения аналогичных договоров»

(далее – Критерий № 2).

Представитель Организатора с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик, Организатор действовали

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба 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, а также выслушав пояснения представителей Организатора, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических

и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

На основании части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках следующими принципами: информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 6 статьи 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 силу положений пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Исходя из системного, взаимосвязанного содержания положений пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что действия Заказчика по установлению требований к содержанию и составу заявки, установленных критериев и порядка оценки могут быть признаны соответствующими требованиям Закона о закупках исключительно только в тех случаях, когда они основываются и направлены на достижение и практическую реализацию принципов указанных в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Пунктом 2 приложения № 6 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Критерию № 1, в соответствии с которым:

«Расчет оценки предпочтительности по частному критерию осуществляется по методу «Оценка предпочтительности посредством однозначной числовой шкалы измерений»:

В зависимости от предоставленных в i-ой заявке копий документов, подтверждающих статус Участника:

При оценке участника критерий оценки «Отношение участника закупки к изготовителю предлагаемой продукции» применяется с учетом объема (по стоимости) предлагаемой участником в данном статусе продукции, при этом:

, где:

Б2 = 0 - Участник не является изготовителем и/или аффилированным изготовителю и/или представителем изготовителя;

Б2 = 1 - Участник является представителем изготовителя (статус подтверждается документами изготовителя, в которых указан статус участника

в качестве представителя/дилера, сроком действия не менее одного года);

Б2 = 2 - Участник является официальным представителем изготовителя (статус подтверждается копией подписанного с обеих сторон договора (либо соглашения) с изготовителем, сроком действия не менее одного года, предметом которого является представление Участником интересов изготовителя в части реализации продукции);

Б2 = 3 - Участник является Коллективным участником (подтверждается документами на продукцию, в которых указан изготовитель);

Б2 = 4 - Участник является аффилированным изготовителю по пунктам 1,4,5,7,8,9,10, указанным в Таблице - Критерии аффилированности и документы, подтверждающие данный критерий (форма 11 Документации о закупке) (статус аффилированности подтверждается Справкой об аффилированности участника закупки с приложением подтверждающих документов по форме, приведенной в Документации о закупке);

Б2 = 5 - 1. Участник является изготовителем (подтверждается документами на продукцию, в которых указан изготовитель). 2. Участник является аффилированным изготовителю по пунктам 2,3,6,11, указанным в Таблице - Критерии аффилированности и документы, подтверждающие данный критерий (форма 11 Документации о закупке) (статус аффилированности подтверждается Справкой об аффилированности участника закупки с приложением подтверждающих документов по форме, приведенной в Документации о закупке)».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Заказчиком, Организатором ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по Критерию № 1, поскольку Заявитель является производителем предложенного к поставке оборудования, в связи с чем Заявителем в составе заявки приложены документы, позволяющие Заявителю набрать максимальное количество баллов по Критерию № 1.

Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем в составе заявки

приложено письмо производителя (изготовителя) продукции, в соответствии с которым Заявитель является производителем продукции, предложенной к поставке в рамках Запроса предложений.

При этом в соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии от 08.04.2024 № 2/Р (далее – Протокол) заявке Заявителя по Критерию № 1 присвоено 0 баллов.

Комиссия ФАС России, изучив порядок оценки по Критерию № 1, установила, что порядок оценки по Критерию № 1 не содержит перечень документов, подтверждающих принадлежность участника закупки к производителю и позволяющих такому участнику набрать максимальное количество баллов по Критерию № 1, что, в свою очередь, позволяет Заказчику и Организатору реализовывать субъективный подход при рассмотрении документов, представленных участниками закупки в составе заявки для целей оценки по Критерию № 1, что не соответствует принципам, установленным в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Пунктом 3 приложения № 6 к Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по Критерию № 2, в соответствии с которым:

«Расчет оценки предпочтительности по частному критерию осуществляется по методу «Оценка предпочтительности посредством однозначной числовой шкалы измерений»:

Порядок осуществления оценки (значение оцениваемого параметра), в зависимости от предоставленных в *i*-ой заявке (в Справке об опыте Участника

по установленной в документации о закупке форме, с приложением подтверждающих документов) сведений о ранее выполненных договорах, подтверждающих наличие опыта за последние 5 (пять) лет предшествующих дате подачи заявки в соответствии с требованиями п.10.3 Документации о закупке, на общую сумму:

БЗ = 0 - 30 % от НМЦ, «без учета НДС (включительно);

БЗ = 1 - Более 30 % от НМЦ, «без учета НДС», но менее 40% от НМЦ, «без учета НДС» (включительно);

БЗ = 2 - Более 40 % от НМЦ, «без учета НДС», но менее 50% от НМЦ, «без учета НДС» (включительно);

Б3 = 3 - Более 50 % от НМЦ, «без учета НДС», но менее 60% от НМЦ, «без учета НДС» (включительно);

Б3 = 4 - Более 60 % от НМЦ, «без учета НДС», но менее 70% от НМЦ, «без учета НДС» (включительно);

Б3 = 5 - Более 70 % от НМЦ, «без учета НДС».

Б3 – рассчитанная оценка предпочтительности по данному частному критерию оценки в баллах;

Опыт, несоответствующий установленным в документации о закупке требованиям, не оценивается».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы и пояснил, что Заказчиком, Организатором ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по Критерию № 2, поскольку Заявителю не присвоен максимальный балл.

При этом представитель Заявителя сообщил, что в составе заявки представлены сведения о наличии опыта по предмету закупки на общую сумму в размере 548 502 116 руб., вместе с тем Заказчиком, Организатором по Критерию № 2 учтено договоров на сумму 204 202 116,67 руб.,

в связи с чем Заявителю по Критерию № 2 присвоено 2 балла.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора представил материалы и пояснил, что по ряду представленных Заявителем

в составе заявки договоров (договор от 23.06.2020 № 30/06-20, от 29.10.2020

№ 168320/00265Д, от 05.03.2021 № 05/03-21, от 05.03.2021 № 05/03-21 и др.)

Заказчику и Организатору не удалось установить технические характеристики поставленных по договорам насосов, а также характеристику сред, для работы

в которых они предназначены, в связи с чем такие договоры не приняты к оценке по Критерию № 2.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя и Организатора, установила,

что Заказчиком и Организатором в адрес АО «Гидромашсервис», являющегося участником Запроса предложений, и предоставившего в составе заявки сведения

о наличии опыта, не соответствующие требованиям Документации, в том

числе

по причине отсутствия сведений, для каких сред предназначены поставленные

в рамках представленных договоров насосы, направлен запрос дополнительной информации, в соответствии с которым обществу необходимо предоставить материалы, соответствующие требованиям Документации.

При этом по результатам указанного запроса АО «Гидромашсервис» дополнительно представлены материалы и документы о наличии опыта, которые

в соответствии с Протоколом рассмотрены и оценены Заказчиком и Организатором по Критерию № 2 на 5 баллов.

В свою очередь, предусмотренное Документацией право на осуществление запроса дополнительной информации в отношении заявки Заявителя Заказчиком и Организатором не реализовано.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчик и Организатор, реализуя предусмотренное Документацией право осуществлять

у участников закупки запрос дополнительной информации, используют субъективный подход, самостоятельно принимая решение о необходимости направления такого запроса тому или иному участнику, что ставит участников закупки в неравное положение и противоречит принципу равноправия, предусмотренному Законом о закупках.

Кроме того, Комиссия ФАС России установила, что порядок оценки по Критерию № 2 является необъективным, поскольку не содержит пропорциональной зависимости между предметом оценки и количеством начисляемых баллов (например, участник закупки, предоставивший сведения

о наличии опыта по предмету закупки в размере 51 % от НМЦД, получит равное количество баллов с участником, предоставившим сведения о наличии опыта

по предмету закупки в суммарном стоимостном выражении в размере 59 % от НМЦД).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика и Организатора, ненадлежащим образом оценивших заявку Заявителя по Критериям №№ 1,2, ввиду установления не соответствующего требованиям Закона о закупках порядка оценки по указанным критериям, противоречат части 1 статьи 3 Закона о закупках,

нарушают часть 6 статьи 3, пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7,8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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 «Новые Гидросистемы» (ИНН: 5904282414; ОГРН: 1135904001386) от 16.04.2024 № 24-264 на действия (бездействие) заказчика АО «Усть-Среднекангэсстрой» (ИНН: 4909095279; ОГРН: 1074910002298), организатора АО «РГС» (ИНН: 1510012774; ОГРН: 1041500751016) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку, шеф-монтаж, шеф-наладку насосной резервного топлива со складом масла в таре для выполнения строительно-монтажных работ в рамках комплекса генподрядных работ реализации проекта «Строительство Хабаровской ТЭЦ-4 с внеплощадочной инфраструктурой. Этап 2» (извещение № 32413350935) обоснованной.
2. Признать АО «Усть-Среднекангэсстрой», АО «РГС» нарушившими требования части 6 статьи 3, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Усть-Среднекангэсстрой», АО «РГС», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 08.05.2024 по делу № 223ФЗ-145/24.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 08.05.2024 № 223ФЗ-145/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>