

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1075/2021

по результатам рассмотрения жалобы 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»

Резолютивная часть решения оглашена 16.07.2021
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 20.07.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — врио заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

«_____» — эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом уведомленного о рассмотрении жалобы;

в присутствии представителя Заказчика АО «Россети Тюмень» по ВКС;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 09.07.2021 № 6672-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме на поставку по единичным расценкам комплектных трансформаторных подстанций (без трансформаторов) для АО "Россети Тюмень", извещение № 32110293812, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России, Управление), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (далее – Заявитель) на действия АО «Россети Тюмень» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на

поставку по единичным расценкам комплектных трансформаторных подстанций (без трансформаторов) для АО "Россети Тюмень", извещение № 32110293812.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик необоснованно отклонил его заявку на участие в закупке в связи с несоответствием требованиям, установленным в закупочной документации. Таким образом, Заявитель обжалует положения документации о закупке, считая требования Заказчика к участникам закупки избыточными, ограничивающими количество участников закупки.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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 настоящей статьи 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 рассмотрении жалобы по существу в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 16.07.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в 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) 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;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 ПАО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Стандарт закупок). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334).

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

19.05.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110293812 о проведении открытого конкурса в электронной форме. Указанное извещение, документация о закупке размещены также на Единой электронной торговой площадке roseltorg.ru. 11.06.2021 в документацию внесены изменения.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 09.05.2021 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 22.06.2021 в 12:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 09.07.2021 (мск+2).

Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 09.07.2020, с соблюдением десятидневного срока, установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Протокол рассмотрения заявок от 01.07.2021 размещен в ЕИС 01.07.2021. Согласно указанному протоколу на участие в закупке поступило 6 заявок, из них 4 заявки отклонены.

Из указанного протокола установлено, что Заявитель подал заявку на участие в закупке. Закупочная комиссия Заказчика решила отклонить заявку Заявителя в соответствии с пп. а) и б) п. 5.3.4 документации о закупке.

В части обжалования положений документации о закупке, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок установлено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

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.

В соответствии с пунктом 1.2 Приложения 2 к Положению о закупках перечень отборочных (минимальных обязательных к выполнению всеми участниками закупки) требований, критерии оценки (ценовые и неценовые) и порядок оценки заявок Участников утверждаются закупочной комиссией в составе документации о закупке.

Требования к участникам закупки установлены пунктом 1.4. Документации о закупке. Так, согласно подпункту 1.4.3 Документации, для того, чтобы принять участие в закупке, участник закупки должен удовлетворять требованиям, установленным в части 2 «Информационная карта закупки» (далее – информационная карта).

Из пункта 12 Информационной карты следует, что требования к участникам закупки устанавливаются согласно приложению № 3 к документации о закупке. Приложение № 3 к документации о закупке содержит следующие сведения: требования к участникам закупки; документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в закупке для подтверждения соответствия требованиям; критерии рассмотрения и оценки заявок участников.

Пунктом 14 Приложения № 3 к Документации о закупке установлен критерий «Предоставление информации о цепочке собственников участника закупки, включая бенефициаров (в том числе конечных)». Непредставление участником списка лиц, зарегистрированных в реестре акционеров, с указанием доли владения в процентах, выданный не ранее, чем за 30 календарных дней до истечения срока окончания приема конкурентных заявок, влечет отклонение заявки такого участника от участия в закупке.

Участник закупки должен раскрыть информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных). В подтверждение установленного требования участник предоставляет сведения, документы, предусмотренные для данного критерия:

- выписку из ЕГРЮЛ/ЕГРИП, выданную ФНС не ранее, чем за 60 дней до срока окончания подачи заявок;
- Для физических лиц - паспорт или иной документ, содержащий паспортные данные;
- Список лиц, зарегистрированных в реестре акционеров, с указанием доли владения в процентах, выданный не ранее, чем за 30 календарных дней до истечения срока окончания приема конкурентных заявок;
- Карточка делового партнера по установленной в документации/извещении о закупке форме;

- Согласие на обработку персональных данных физических лиц (руководителей, учредителей, участников, акционеров).

С целью раскрытия информации о всей цепочке собственников (учредители, участники, акционеры и т.п.), включая бенефициаров (в том числе конечных), Участник/ член коллективного участника представляет документы в отношении всех промежуточных организаций.

Непредставление указанных сведений, документов, влечет отклонение заявки участника от участия в закупке.

Заказчик объясняет установление требования к участникам закупок о представлении сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных), положениями п. 4 поручения Правительства Российской Федерации от 28.12.2011 № ВП-П13-9308 «О раскрытии контрагентами информации о собственниках». В соответствии с указанным поручением организации (крупнейшие инфраструктурные компании с государственным участием, в том числе и ОАО «Холдинг МРСК», по отношению к которому АО «Россети Тюмень» является дочерним зависимым обществом) в целях обеспечения прозрачности финансово-хозяйственной деятельности обязаны при проведении предконтрактной работы, в том числе по подготовке к подписанию новых договоров, в качестве необходимого условия для заключения договора предусмотреть раскрытие контрагентом информации в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с подтверждением соответствующими документами.

Между тем, в случае если участником закупки является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций. Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование о предоставлении в составе заявки участника Запроса котировок информации о цепочке собственников противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках. Более того, представление участником закупки в составе заявки на участие в закупке фактически третьему лицу (Заказчику) информации о цепочке собственников, является для участника конфиденциальной (корпоративной) информацией, а как следствие не подлежит представлению в обязательном участником закупки в соответствии с Законом о персональных данных.

В соответствии с п. 9 Приложения № 3 к Документации о закупке, благонадежность участника определяется в том числе критерием «деловая репутация участника». Соответствие указанному критерию подтверждается Декларацией участника о своевременном и полном исполнении договоров (связанных с предметом закупки), ранее заключенных с Заказчиком (его филиалами, ДО, взаимозависимыми обществами) или иными юридическими лицами (в свободной форме). В случае наличия за последние 12 месяцев до даты размещения извещения о закупке вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение участником закупки договорных обязательств, заявка такого участника признается несоответствующей требованиям документации о закупке.

В указанный период в отношении участника АО «СТ» Арбитражным судом г. Москвы по делу № А40-107209/2020 вынесено решение от 24.11.2020, которым установлен факт неисполнения АО «СТ» принятых на себя обязательств по договору. Вышеуказанное решение от 24.11.2020 вступило в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, то есть в период

12 месяцев до даты размещения извещения.

По мнению Заявителя, отклонение его заявки по вышеуказанному основанию является незаконным, избыточным и нарушающим законодательство Российской Федерации. Заявитель не оспаривает, что является участником судебного производства по делу №А40-107209/2020, обращает внимание, что исполнил решение Арбитражного суда. Заявитель считает, что в случае признания его победителем закупки наличие судебных актов не повлияет на исполнение участником закупки своих обязательств по договору.

Вместе с тем, отсутствие за последние 12 месяцев до даты размещения извещения о закупке вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение участником закупки договорных обязательств, не гарантирует надлежащего исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам закупки. Равно как и наличие таких судебных актов не означает, что участник закупки не сможет выполнить условия договора в срок и надлежащим образом.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 8.1.7.11 Положения о закупках закупочная комиссия отклоняет заявку участника, если участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке или такая заявка признана несоответствующей требованиям, установленным документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 5.3.4 документации о закупке закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

1) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;

2) заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке);

3) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

Закупочная комиссия Заказчика в соответствии с документацией о закупке отклонила заявку Заявителя, поскольку были выявлены нарушения требований к участникам закупки, установленные пп. 9, 14 приложения № 3 к документации о закупке.

Вместе с тем, Комиссия Управления приходит к выводу, что данные требования не гарантируют Заказчику надлежащее исполнение победителем закупки обязательств по договору, однако являются отборочными влекут отклонение участников на этапе рассмотрения заявок, Комиссия Управления приходит к выводу об избыточности таких требований к участникам закупки.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Вместе с тем, на основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ, услуг, должны руководствоваться принципами равноправия (отсутствия дискриминации) участников закупки и недопустимости необоснованного

ограничения конкуренции.

Учитывая, что на дату рассмотрения Жалобы итоги закупки подведены, а в рамках проведения закупочных процедур по закупке № 32110293812 устранение выявленных нарушений невозможно, Комиссия Управления приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания об отмене закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные положения в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат части 1 статьи 2, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «_____» (вх. от 09.07.2021 № 6672-эп/21) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме на поставку по единичным расценкам комплектных трансформаторных подстанций (без трансформаторов) для АО "Россети Тюмень", извещение № 32110293812 обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»