

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-61/23

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»

17.02.2023 Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>: <...>,

представители <...>, <...> 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 <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление и поставку гидромеханического оборудования, металлоконструкций и канатных механизмов, для объекта строительства Черекская ГЭС на территории Кабардино-Балкарской Республики в рамках реализации проекта «Черекская ГЭС» (извещение № 32312049169), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на

право заключения договора на изготовление и поставку гидромеханического оборудования, металлоконструкций и канатных механизмов, для объекта строительства Черекская ГЭС на территории Кабардино-Балкарской Республики в рамках реализации проекта «Черекская ГЭС» (извещение № 32312049169) (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 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 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 Заказчика регламентируется единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденным протоколом заседания совета директоров от 29.09.2022 № 349 (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. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если

это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 20.01.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 201 506 906 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 17.02.2023;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 22.02.2023;
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 09.03.2023;
6. Дата подведения итогов – 15.03.2023.

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 14.02.2023 до 17.02.2023.

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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом установлены требования к участникам закупки.

Представитель Заказчика в письменных возражениях с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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.

Пунктами 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

1.1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлено требование к участникам закупки о наличии материально-технических ресурсов.

На заседании Комиссии ФАС России представителем Заявителя указанный довод Жалобы отозван, в связи с чем указанный довод Жалобы не подлежит рассмотрению Комиссией ФАС России.

1.2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлено требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения поставок, аналогичных предмету закупки, исключительно на

объектах топливно-энергетического комплекса.

В соответствии с подпунктом 7.1.1 приложения № 1 к Документации участник на момент подачи заявки на участие в настоящей закупке должен иметь совокупный опыт выполнения на объектах топливно-энергетического комплекса включающий в себя:

а. поставку гидромеханического оборудования:

- закладные части затвора плоского колёсного в комплекте с затвором;
- закладные части затвора плоского, скользящего в комплекте с затвором;

б. металлоконструкции:

- аэрационная труба;
- облицовка стальная напорных водоводов;

с. грузоподъемные механизмы.

При этом за последние 3 года, предшествующие дате подачи заявок на участие в конкурентной закупке, участником должны быть исполнены обязательства (выполнена поставка) по аналогичным договорам (в рамках одного и/или нескольких договоров) в общем/совокупном объеме не менее 40 % от начальной (максимальной) цены договора (лота), указанной в Извещении.

Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участниками закупки в составе заявки сведений о ранее выполненных договорах по форме «Справка об опыте участника», приведенной в Документации, с представлением скан-копий договоров либо их частей (с приложением документов, предусмотренных требованиями договора, подтверждающих факт его исполнения, подписанных с обеих сторон (копии договоров и накладных ТОРГ-12/УПД, а также документов на поставленную ранее продукцию, подтверждающих факт ее изготовления и с указанием изготовителя (один из перечисленных – декларация о соответствии, сертификат соответствия, ТУ, протокол испытаний)), а также «Справки об аффилированности участника закупки» с приложением подтверждающих документов по форме, приведенной в документации о закупке.

Сведения, не позволяющие явно/однозначно определить наличие требуемого опыта у участника, не оцениваются.

Наличие опыта будет оцениваться по подтверждённым сведениям о выполнении участником поставок по указанным позициям а)-с) в совокупности в одном или нескольких договорах.

Отсутствие опыта по любой из позиций а)-с) будет расцениваться как несоответствие участника требованиям подпункта 7.1.1 приложения № 1 к Документации».

При этом в соответствии с подпунктом 7.7.2.4 Документации участник в справке об опыте участника, содержащейся в разделе 7 Документации, должен представить исчерпывающую информацию для оценки имеющегося у участника опыта поставки продукции только в том случае, если соответствующий критерий оценки предусмотрен в соответствии с разделом 13 Документации.

Вместе с тем подпунктом 2 пункта 13.1 раздела 13 Документации установлен критерий оценки «Опыт выполнения работ (опыт участника)» (далее – Критерий), в соответствии с которым чем больше опыт (в рамках одного и/или нескольких договоров), соответствующий требованиям, указанным в подпунктах а) б) с) пункта 7.1.1 приложения № 1 к Документации, тем выше предпочтительность.

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

1. Порядок осуществления оценки (значение оцениваемого параметра), в зависимости от информации, предоставленной в i-ой заявке документов, подтверждающих опыт поставки соответствующей продукции и выполнения работ (в соответствии с условиями подпунктов а) б) с) пункта 7.1.1 приложения № 1 к Документации:
2. $B_{2.1}=0$ – участник подтвердил опыт на сумму 40% (включительно) от НМЦД;
3. $B_{2.1}=3$ – участник подтвердил опыт на сумму более 40% до 80% (включительно) от НМЦД;
4. $B_{2.1}=5$ – участник подтвердил опыт на сумму более 80% от НМЦД.
5. Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что установленное Заказчиком требование о наличии опыта исключительно на объектах топливно-энергетического комплекса является

избыточным, поскольку заявки участников закупки, имеющих опыт поставок на объектах, не относящихся к объектам топливно-энергетического комплекса, не допускаются до участия в Конкурсе и в последующем не подлежат оценке.

6. Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, установила, что требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения поставок, аналогичных предмету закупки, исключительно на объектах топливно-энергетического комплекса не является отборочным и установлено Заказчиком для целей осуществления оценки заявок участников по Критерию.
7. Вместе с тем Заказчиком в соответствии с установленным подпунктом 7.1.1 приложения № 1 к Документации требованием при оценке в совокупности учитывается опыт поставок гидромеханического оборудования, металлоконструкций и подъемных сооружений. В случае отсутствия опыта по одному из вышеуказанных наименований заявка такого участника не подлежит оценке по Критерию, что свидетельствует об отсутствии объективности и ставит участников закупки в неравное положение.
8. Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащее требование к участникам закупки о наличии опыта выполнения поставок исключительно на объектах топливно-энергетического комплекса и, как следствие, сформировавшего ненадлежащий порядок оценки по Критерию, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
9. Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.
10. На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика

<...>, при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление и поставку гидромеханического оборудования, металлоконструкций и канатных механизмов, для объекта строительства Черекская ГЭС на территории Кабардино-Балкарской Республики в рамках реализации проекта «Черекская ГЭС» (извещение № 32312049169) обоснованной.

Признать <...> нарушившим пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 17.02.2023 по делу № 223ФЗ-61/23.

Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.02.2023 по делу № 223ФЗ-61/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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