

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-654/2021

29 декабря 2021 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «29» декабря 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено «11» января 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) 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:

председателя Комиссии – начальника отдела антимонопольного контроля и закупок

членов Комиссии:

главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и закупок

специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и закупок

в присутствии представителя организатора торгов – публичного акционерного общества «Камчатскэнерго» (далее – Организатор торгов, ПАО «Камчатскэнерго»): Г(по доверенности № КЭ-18-18-19/10Д от 01.01.2019), П(по доверенности от 24.12.2021 № КЭ-18-18-21/633Д),

в отсутствие заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Даль-Мол» (далее – ООО «Даль-Мол»), уведомленного о месте и времени рассмотрения посредством электронной почты,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу ООО «Даль-Мол» на действия конкурсной комиссии организатора торгов – ПАО «Камчатскэнерго» при определении поставщика путем проведения конкурса в электронной форме (далее – Конкурс) на право заключения договора на поставку прошивных матов (Лот № 7600-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн) (извещение № 32110633456),

УСТАНОВИЛА:

ПАО «Камчатскэнерго» проводился Конкурс на право заключения договора на поставку прошивных матов (Лот № 7600-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн) (извещение № 32110633456) (далее – Закупка); начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 16 362 869,66 рублей. Извещение и документация о Закупке размещены в Единой информационной системе (далее – ЕИС) сфере закупок на сайте www.zakupki.gov 13.09.2021. Срок окончания подачи заявок: 21.09.2021.

Процедура Закупки проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), единым положением о закупке продукции для нужд группы РусГидро (далее – Положение), документацией о закупке на право заключения договора на поставку прошивных матов (Лот № 7600-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн) (далее – Документация), единой методикой проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых группой «Русгидро» (далее – Методика проверки Русгидро).

Согласно протоколу № ПИ-76-2021 от 09.11.2021 4 заявки из 5 поданных заявок на участие в Закупке признаны соответствующими требованиям Документации:

- заявка № 703155 ООО «Даль-Мол»;
- заявка № 705260 ООО «Компания ВСК Групп»;
- заявка № 705838 ООО «Строй Инжиниринг»;
- заявка № 705860 «Энергоасгард».

Победителем Конкурса признан участник Закупки ООО «Строй Инжиниринг».

Согласно протоколу № 76-2021 от 01.12.2021:

- на основании пункта 5.2.1 Документации победитель Закупки ООО «Строй Инжиниринг» признан уклонившимся от заключения договора.
- на основании пункта 4.23.3 б) Документации принято решение о проведении повторной закупки (в том числе с возможностью снятия признака закупки только среди субъектов МСП).

21.12.2021 в Камчатское УФАС России поступила жалоба ООО «Даль-Мол» на действия конкурсной комиссии Организатора торгов. По мнению Заявителя, конкурсная комиссия ПАО «Камчатскэнерго» неправомерно приняла

решение о проведении повторной Закупки со ссылкой на положения пункта 4.23.3 Документации, поскольку в соответствии с пунктом 5.2.1 Документации в случае если победитель Закупки не подпишет договор в установленные сроки, то он признается уклонившимся от заключения такого договора и утрачивает статус победителя, а конкурсная комиссия имеет право выбрать в качестве победителя иного участника, занявшего следующее место в ранжировке заявок после победителя, из числа остальных действующих заявок.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, в письме от 27.12.2021 № 18-20/1556 представил возражения на жалобу, в которых пояснил следующее:

«По результатам проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку «Маты прошивные» (Закупка № 7600-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн) был признан победителем Участник - ООО «Строй Инжиниринг», занявший 1 (первое) место в итоговой ранжировке по степени предпочтительности для Заказчика (Протокол выбора победителя от 09.11.2021 г. № ПИ-76-2021).

По условиям п.11 Технического задания, «Участник, признанный победителем закупочной процедуры, в течение 5 рабочих дней после размещения итогового протокола по выбору победителя, на сайте www.zakupki.gov.ru (до заключения договора), должен предоставить в адрес Заказчика письмо - подтверждение завода-изготовителя о наличии предлагаемой продукции на складе, либо о согласии на ее изготовление с указанием конкретных сроков изготовления и предлагаемых гарантийных обязательствах».

В коммерческом предложении ООО «Строй Инжиниринг» указано по разным позициям два производителя: АО Фирма «Энергозащита» филиал «Назаровский Завод Теплоизоляционных Изделий и Конструкций» и ООО «Завод Техно» Хабаровск, ООО «ТехноНИКОЛЬ Строительные Системы».

Компания ООО «Строй Инжиниринг» предоставила в составе заявки письмо, адресованное компании ООО «ТД «ТЕХНОЛИДЕР», а не ООО «Строй Инжиниринг» от завода-изготовителя АО Фирма «Энергозащита» филиал «Назаровский Завод Теплоизоляционных Изделий и Конструкций». На запрос-подтверждение от ПАО «Камчатскэнерго» «Назаровский Завод Теплоизоляционных Изделий и Конструкций» не подтвердили данный заказ. Письмо - подтверждение от завода Производителя ООО «Завод Техно» Хабаровск, ООО «ТехноНИКОЛЬ Строительные Системы» не предоставлено.

На основании п. 5.2.1 Документации о закупке компания ООО «Строй Инжиниринг» признаётся уклонившимся от подписания Договора и утратившим статус Победителя.

На основании п. 4.23.3 б) Документации о закупке принято решение о проведении повторной закупки (в том числе с возможностью снятия признака закупки только среди субъектов МСП) на проведение конкурса в электронной форме на право заключения договора по лоту «Маты прошивные» (ЛОТ № 7600-РЕМ ПРОД-2022-КамчЭн). На повторных торгах для расширения конкуренции в Технические требования включена возможность поставки продукции с более расширенными техническими параметрами».

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и возражения Заказчика, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 Законом о Закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 21.05.2014 № ВАС-5634/14, требования статьи 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупочные процедуры (торги).

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом действия (бездействия) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках (или) порядка подготовки и (или) осуществление закупки, содержащегося в подтвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в

случае осуществления 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.

Комиссией 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.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны исходить из принципа 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 (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Исходя из части 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.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Исходя из части 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 данной статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 указанного Федерального закона.

Согласно пункту 5 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 908 утверждено Положение о размещении в единой информационной системе информации о закупке (далее – Положение Постановления № 908).

Согласно пункту 34 Положения Постановления № 908 протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся (в случае признания конкурентной закупки таковой), а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном в единой информационной системе. При этом в случае признания конкурентной закупки несостоявшейся в протоколах указывается информация о следующих причинах ее признания таковой:

а) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что не

подано ни одной заявки на участие в закупке;

б) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения все заявки на участие в закупке отклонены;

в) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка;

г) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке;

д) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения от заключения договора уклонились все участники закупки.

В разделе 4.23 Документации содержатся условия, при которых Закупка признается несостоявшейся.

Согласно пункту 4.23.1 Документации *Закупка признается несостоявшейся в следующих случаях:*

- если по окончании срока подачи заявок (пункт 1.2.17) поступило менее 2 (двух) заявок (с учетом возможных отзывов заявок);
- по результатам рассмотрения первых частей заявок (первых частей окончательных предложений Участников) (подраздел 4.13) Закупочной комиссией принято решение о признании менее 2 (двух) заявок соответствующими требованиям Документации о закупки;
- по результатам рассмотрения вторых частей заявок (и ценовых предложений) (подраздел 4.15), Закупочной комиссией принято решение о признании менее 2 (двух) Участников соответствующими требованиям Документации о закупки.;
- по результатам рассмотрения дополнительных ценовых предложений Участников (подраздел 4.18), Закупочной комиссией принято решение о признании менее 2 (двух) заявок соответствующими требованиям Документации о закупки.

Согласно пункту 4.23.3 Документации в случае признания закупки несостоявшейся Заказчик вправе:

а) заключить договор с единственным Участником несостоявшейся закупки (раздел 5);

б) *принять решение о проведении повторной закупки (в том числе с возможностью снятия признака закупки только среди субъектов МСП);*

в) *отказаться от повторного проведения данной закупки и/или заключения договора с единственным Участником несостоявшейся закупки.*

В разделе 4.24 Документации содержатся условия отказа от проведения (отмены) закупки:

- *Организатор имеет право отказаться от проведения закупки не позднее окончания срока подачи заявок, установленного в пункте 1.2.17, не неся никакой ответственности перед Участниками или третьими лицами, которым такое действие может принести убытки (пункт 4.24.1);*

- *Организатор уведомляет всех Участников об отмене закупки посредством официального размещения информации в день принятия соответствующего решения об отмене, а также посредством ЭТП (4.24.2);*

- *по истечении указанного срока отмены закупки Заказчик вправе отменить закупку и заключение договора по ее результатам только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством РФ, а также в случае признания закупки несостоявшейся в соответствии с условиями подраздела 4.23 (пункт 4.24.3).*

Комиссия, проанализировав действия конкурсной комиссии при вынесении решения о проведении повторной закупки на основании подпункта б) пункта 4.23.3 Документации (Протокол № 76-2021 от 01.12.2021), приходит к выводу, что такое решение могло быть принято исключительно в случае признания Закупки несостоявшейся.

Вместе с тем, основания для признания Закупки несостоявшейся, указанные в пунктах: 34 Положения Постановления № 908, 4.23.1 Документации, отсутствовали.

Таким образом, конкурсная комиссия, приняв решение о проведении повторной закупки, фактически отказалась от проведения Закупки, то есть отменила ее, в отсутствие правовых оснований для отмены конкурентной закупки, предусмотренных частями 5, 7 статьи 3.2 Закона о закупках и разделом 4.24 Документации.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение частей 5, 7 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать предписание об устранении выявленного нарушения.

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

Председатель комиссии: _____

Члены Комиссии _____
