

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-120/24

по результатам рассмотрения жалобы ООО СК «Энергия» 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»

16.04.2024 Москва

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

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

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>.,

при участии представителей:

АО «Ростовводоканал»: <...> (доверенность от 19.09.2023 № 222), <...>
(доверенность от 29.12.2023 № 444), <...> (доверенность от 29.12.2023 №
463),

ООО СК «Энергия»: <...> (доверенность от 29.01.2024 № 019) <...>
(доверенность от 09.03.2023 № 5),

представители ООО «ЭТП ГПБ» (далее – Оператор) 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 СК «Энергия» б/д б/н, направленную письмом Ростовского УФАС
России

от 03.04.2024 № НК/5075/24, на действия (бездействие) заказчика
АО «Ростовводоканал» при проведении конкурса в электронной форме
на право заключения договора на поставку электрической энергии и
мощности (извещение
№ 32413215178), 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 СК «Энергия» (далее – Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Ростовского УФАС России от 03.04.2024 № НК/5075/24, на действия (бездействие) заказчика АО «Ростовводоканал» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку электрической энергии и мощности (извещение № 32413215178) (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 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.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

При этом в соответствии с частью 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 положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд НО «Фонд Защиты Прав Граждан- Участников Долевого Строительства Омской области», утвержденным решением Совета директоров АО «Ростовводоканал» от 02.08.2022 (в редакции с изменениями, утвержденными протоколом от 22.11.2023) (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), Конкурсной документацией (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) – 25.01.2024.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 864 228 642,31 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 05.03.2024.
4. На участие в Конкурсе подана 1 заявка.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 07.03.2024.
6. По результатам рассмотрения заявки единственного участника закупки Заказчиком принято решение отклонить заявку такого участника от участия в Конкурсе.

7. Дата подведения итогов Конкурса – 11.03.2024.

8. По результатам подведения итогов Конкурс признан несостоявшимся, поскольку заявка единственного участника отклонена от участия в Конкурсе.

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 08.04.2024 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 16.04.2024.

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.

Из Жалобы следует, что в ходе проведения Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отклонившего заявку Заявителя от участия в Конкурсе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили,

что при проведении Конкурса Заказчик действовал 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 представителя Заказчика, 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 16 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что под конкурсом понимается форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

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.

Пунктом 17 Документации установлено, что полный перечень документов, предоставляемых участником размещения заказа в составе своей конкурсной заявки, указан в описи документов, приложенным в составе Документации (далее – Опись документов).

Согласно пункту 30.4.1 Документации установлен критерий оценки заявок участников закупки «Наличие обособленного подразделения в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск» (далее – Критерий № 1), показателем которого является фактическое наличие обособленного подразделения организации поставщика (в любой организационно-правовой форме в соответствии со статьей 11 Налогового кодекса Российской Федерации) в г. Ростов-на-Дону или г. Батайск с момента заключения договора до момента окончания исполнения договора, что подтверждается свидетельством о постановке на учет в налоговом органе по месту нахождения обособленного подразделения.

При этом пунктом 30.4.2 Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Деловая репутация» (далее – Критерий № 2), показателем которого является индекс деловой репутации участника в соответствии с национальным стандартом в области оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности.

Подтверждается предоставлением копии действующего на момент подачи заявки сертификата соответствия, оформленного в соответствии с ГОСТ Р 66.0.01-2017, со всеми неотъемлемыми приложениями,

а также информационным письмом от органа сертификации, подтверждающим индекс, указанный в сертификате, а также подтверждающий прохождение ежегодного инспекционного контроля.

Виды деятельности в соответствии

с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности,

в отношении которых участнику закупки присвоен индекс деловой репутации: 35.14. Подтверждается информацией, находящейся в открытых источниках, а также может быть проверено запросом Заказчика в орган сертификации.

В соответствии с пунктом 9 Описи документов участнику закупки в составе заявки, подаваемой на участие в Конкурсе, необходимо представить копию решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации и для участника конкурентной закупки

с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключение

по результатам такой закупки договора, либо предоставление обеспечения заявки

на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в Извещении, Документации), обеспечения исполнения договора

(если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком

в Извещении, Документации) является крупной сделкой.

Пунктом 16 Описи документов установлено, что участнику закупки в составе заявки, подаваемой на участие в Конкурсе, необходимо представить копию свидетельства о поставке на учет в налоговом органе филиала организации-участника для расчета рейтинга по Критерию № 1.

Согласно пункту 17 Описи документов участнику закупки в составе заявки, подаваемой на участие в Конкурсе, необходимо представить копию сертификата

и информационное письмо от органа по сертификации, подтверждающие индекс деловой репутации для расчета рейтинга по Критерию № 2.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 26.8 Документации при заполнении заявки не допускается использование слов «не более», «не менее», «или эквивалент», «или аналог», «(+/-)», использование диапазонов значений

при указании конкретных параметров, и других выражений, не позволяющих сделать однозначный вывод о качественных, количественных и иных характеристиках поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг.

Пунктом 29.1.5 Документации установлено, что Заказчик отклоняет заявки участников размещения заказа в случае несоответствия требованиям, установленным в Документации.

В соответствии с пунктом 29.2.2 Документации Заказчик отклоняет заявки участников размещения заказа в случае, если в документах присутствуют разногласия по наименованиям товаров, работ, услуг, ценам, стоимости

(суммам), количеству, характеристикам предлагаемого товара, условиям исполнения договора.

Согласно протоколу рассмотрения заявок участников закупки от 07.03.2024 № 100 Заказчиком принято решение отклонить заявку Заявителя ввиду несоответствия требованиям Документации, поскольку в составе заявки Заявителя представлены противоречивые сведения в части места нахождения обособленного подразделения, ИНН органа по сертификации и решения об одобрении крупной сделки.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили сведения и пояснили, что Заявителем в составе заявки указан адрес места нахождения филиала: «344082, Ростовская обл., г. Ростов-на-Дону,

Красноармейская ул., д. 94/92, офис 12», что противоречит сведениями, представленным в выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, определяющим следующий адрес место нахождения филиала: «344082, Ростовская обл., г. Ростов-на-Дону, Красноармейская ул., д. 94/92, офис 14, ком. 40».

Кроме того, Заявителем в составе заявки для расчета баллов по Критерию

№ 2 представлен сертификат от 08.02.2024 № 26316, выданный органом по сертификации ООО «ЦентрКонсалт», а также сопроводительное письмо

ООО «ЦентрКонсалт» от 08.02.2024 б/н (далее – Письмо). Вместе с тем ИНН органа по сертификации ООО «ЦентрКонсалт» на бланке Письма не совпадает с ИНН, указанным на печати ООО «ЦентрКонсалт», что также

свидетельствует о наличии недостоверных сведений, представленных в составе заявки Заявителя.

Также, представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что в составе заявки Заявителя приложены два документа, а именно протокол общего собрания участников Заявителя от 29.01.2024 № 2

(далее – Протокол) с решением об одобрении крупной сделки и справка от 12.02.2024 б/н (далее – Справка) об отсутствии необходимости одобрения крупной сделки, в связи с чем Заказчику не представляется возможным прийти к выводу о соответствии Заявителя требованиям Документации.

При этом представители Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что при составлении заявки на участие в Конкурсе Заявителем допущена техническая ошибка при указании места нахождения обособленного подразделения Заявителя, в связи с чем ненадлежащим образом указан номер офиса филиала Заявителя.

Вместе с тем представители Заявителя пояснили, что согласно письму органом по сертификации ООО «ЦентрКонсалт» от 14.03.2024 б/н на бланке

ООО «ЦентрКонсалт» допущена техническая ошибка в части указания неверного ИНН органа по сертификации, о чем Заказчик уведомлен дополнительно.

Дополнительно представители Заявителя сообщили, что Справка автоматически посредством функционала сайта Оператора приложена в состав заявки Заявителя, поданной на участие в Конкурсе. Кроме того, Заявителем

в разделе «Опись документов» заявки Заявителя указаны сведения о приложении

в состав заявки исключительно Протокола, в связи с чем Заказчику следовало рассмотреть заявку Заявителя без учета Справки.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено,

что сведения о наличии филиала, а также сертификации представлены Заявителем

в составе заявки, поданной на участие в Конкурсе, для расчета баллов по Критерию

№ 1, Критерию № 2.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что выявление несоответствия сведений, представленных в составе заявки Заявителя в

качестве расчета баллов по соответствующим критериям оценки, требованиям Документации, не может и не должно является основанием для отклонения такой заявки от участия в Конкурсе, при этом расчет баллов по соответствующим критериям оценки должен осуществляться без учета таких сведений.

При этом Комиссия ФАС России установила, что Протокол в отличие от Справки содержит сведения о Заказчике и Конкурсе, а также позволяет определить, что Заявителем получено согласие на совершение крупной сделки, а именно заключение договора по результатам проведения Конкурса.

Кроме того, наличие в составе заявки Заявителя противоречивых сведений в отношении адреса места нахождения филиала Заявителя, ИНН органа по сертификации, а также решения об одобрении крупной сделки в соответствии с пунктами 29.1.5, 29.2.2 Документации не является основанием для отклонения такой заявки от участия в Конкурсе.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя от участия в Конкурсе, нарушают положения части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

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 СК «Энергия» (ИНН: 5250070112; ОГРН: 1185275033250) б/д б/н, направленную письмом Ростовского УФАС России от 03.04.2024 № НК/5075/24, на действия (бездействие) заказчика АО «Ростовводоканал» (ИНН: 6167081833; ОГРН: 1056167043470) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения

договора на поставку электрической энергии и мощности (извещение № 32413215178) обоснованной.

2. Признать АО «Ростовводоканал» нарушившим требования части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Ростовводоканал», ООО «ЭТП ГПБ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений,
в соответствии с принятым решением от 16.04.2024 № 223ФЗ-120/24.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.04.2024 № 223ФЗ-120/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседания Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>