

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-16/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭКО-Сервис»
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»

17.01.2024 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 «РГС» (далее – Организатор): <...> (доверенность от 01.06.2023 № 31),

ОАО «ЮЭСК»: <...>. (доверенность от 01.01.2024 № 62),

ООО «ЭКО-Сервис»: <...>. (доверенность от 11.01.2024 № 47),

представители АО ЕЭТП 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 «ЭКО-Сервис» от 27.12.2023 № 47, направленную письмом Камчатского УФАС России от 29.12.2023 № ЕФ/3433/23, на действия (бездействие) заказчика АО «ЮЭСК» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд ОАО «ЮЭСК» (извещение № 32312936257) (извещение № 32312936257), 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 ООО «ЭКО-Сервис» (далее – Заявитель) от 27.12.2023 № 47, направленная письмом Камчатского УФАС

России от 29.12.2023 № ЕФ/3433/23, на действия (бездействие) заказчика АО «ЮЭСК» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд ОАО «ЮЭСК» (извещение № 32312936257) (далее – Аукцион, 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 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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 решением Совета директоров ПАО «РусГидро» (протокол от 25.12.2023 № 367) (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС), 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 Аукциона (далее – Извещение), документацией об Аукционе (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте ЕИС – 08.11.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 234 218 800 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 04.12.2023;
4. На участие в Аукцион поданы 4 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок – 18.12.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок соответствующей условиям Документации признана 1 заявка;
7. Дата подведения итогов – 25.12.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем закупки признан единственный участник АО «Торговый Дом «Спектр» с предложением о цене договора в размере 1 234 218 800 руб., с которым Заказчиком 09.01.2024 заключен договор.

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 12.01.2024 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 17.01.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 при проведении Аукциона Организатором, Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Организатором, Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя.

Представитель Организатора, Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона 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, Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению 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.

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

В соответствии с Положением о закупке Заказчик вправе установить требование о наличии у участника закупки опыта, связанного с предметом договора, исключительно при осуществлении закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, капитальному ремонту.

Пунктом 4 приложения № 1.1 «Технические требования» к Документации (далее – Технические требования) установлены требования к качеству поставляемого товара, к которым, в том числе относится содержание класса штыб в товаре не более 40 %.

Согласно пункту 8.2 Технических требований участник закупки в составе заявки обязан представить документацию не менее чем на одну добытую и/или отгруженную (поставленную) партию товара заявленного

в техническом предложении изготовителя (производителя), подтверждающую соответствие данной партии товара заявленному в Техническом предложении качеству. Такой документацией может быть: протокол испытаний и/или сертификат (удостоверение) качества, и/или инспекционный (аналитический) отчёт (сертификат), и/или сертификат отбора проб и анализа (испытаний), и/или иной документ.

В соответствии с пунктом 8.3.1 Технических требований по каждому документу, представленному в соответствии с пунктом 8.2 Технических требований с даты создания (выдачи) документа или отбора (исследования) пробы до даты подачи заявки на участие в настоящей закупке должно пройти не более одного года.

Вместе с тем пунктом 8.3.3 Документации установлено, что в документе должны быть представлены результаты исследования (испытания) пробы по всему перечню показателей качества, заявленному в Техническом предложении. При этом содержание класса штыб также допускается подтверждать отдельным документом, соответствующим в том числе пункту 8.3.1 Документации.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 18.12.2023 № 1/РЗ заявка Заявителя отклонена ввиду несоответствия пункту 8.3.3 Технических требований.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что заявка Заявителя неправомерно отклонена Заказчиком ввиду непредставления в составе заявки документа, подтверждающего наличие опыта поставки товара с содержанием штыб не более 40 %.

Представители Организатора, Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщили, что Заказчиком в Технических требованиях установлено, что участнику закупки необходимо представить документ, подтверждающий наличие опыта поставки товара в течение 1 года до даты подачи заявки с содержанием класса штыб не более 40 %, при этом Заявителем в составе заявки такой документ не представил, что послужило для Заказчика основанием для отклонения заявки.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России отмечает, что отсутствие у участника закупки опыта поставки каменного угля с содержанием класса штыб не более 40 % в течение 1 года до даты подачи заявки на участие в закупке не является подтверждением

невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Аукциона, что ограничивает количество участников закупки, в связи с чем отклонение заявок Заявителей по такому основанию является неправомерным.

Кроме того, Положением о закупке не предусмотрена возможность установления Заказчиком в Документации требования о наличии у участника закупки опыта поставки товара, соответствующего предмету закупки.

Таким образом, действия Заказчика, Организатора, установившего неправомерное требование о наличии опыта поставки товара с содержанием класса штыб не более 40 % в течение одного года до даты подачи заявки и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4

Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭКО-Сервис» (ИНН: 4101119088; ОГРН: 1074101006253) от 27.12.2023 № 47, направленную письмом Камчатского УФАС России от 29.12.2023 № ЕФ/3433/23, на действия (бездействие) заказчика АО «ЮЭСК» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для нужд ОАО «ЮЭСК» (извещение № 32312936257) обоснованной.
2. Признать АО «РГС», ОАО «ЮЭСК» нарушившими часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку ОАО «ЮЭСК» 09.01.2024 заключен договор.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления

контроля размещения государственного заказа ФАС России
материалы дела
от 17.01.2024 по делу № 223ФЗ-16/24 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:

<...>