

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-97/23

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»

13.03.2023 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

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

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

представители <...> (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 <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 2378/ОКЭ-ЦДТВ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru), 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 <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения

(извещение № 2378/ОКЭ-ЦДТВ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) (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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 28.06.2018 (в редакции от 29 ноября 2022 (протокол № 5)) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), документацией о проведении Конкурса (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 28.12.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 128 080 128, 96 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 17.01.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 3 заявки.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 16.02.2023;
6. До участия в Конкурсе по результатам рассмотрения заявок допущен 1 участник закупки;
7. Дата подведения итогов – 17.02.2023;
8. По результатам подведения итогов Конкурс признан несостоявшимся, в связи с чем Заказчиком принято решение о заключении договора с единственным участником <...> с предложением о цене договора в размере 124 237 725,06 рублей с НДС.

В ходе заседания 07.03.2023 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего изучения Жалобы объявлен перерыв до 13.03.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отклонении заявки Заявителя.

Представитель Заказчика 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.

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 Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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, а также 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.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика установлены в подпунктах 2, 3 пункта 32 Положения о закупке.

Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя в связи с предоставлением в составе заявки договора, необходимого для подтверждения наличия опыта оказания услуг/выполнения работ, сведения о котором не соответствуют действительности в части наличия жалоб, претензий, исковых заявлений, других документов со стороны контрагента и/или третьих лиц в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договору.

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.

В соответствии с пунктом 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.

На основании пункта 3.6.5 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, Заказчик обязан отстранить такого участника закупки на любом этапе проведения закупки.

Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с протоколом рассмотрения и оценки конкурсных заявок от 16.02.2023 № 2378/ОКЭ-ЦДТВ/22/1 заявка Заявителя отклонена на основании пункта 3.6.5. Документации в связи с представлением в составе заявки информации, не соответствующей действительности.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и пояснил, что с целью подтверждения наличия опыта по предмету закупки Заявителем в составе заявки представлен, в том числе договор от 03.03.2021 № 6670/ОАЭ-ЦДТВ/20/3/1 (реестровая запись в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 57708503727210021890000), заключенный между Заявителем и Заказчиком (далее – Договор).

Вместе с тем при указании информации о Договоре в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, являющейся приложением № 1.3 к Документации, Заявителем предоставлены сведения об отсутствии со стороны Заказчика жалоб, претензий, исковых заявлений в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по Договору, а также об отсутствии информации в части обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента по итогам рассмотрения жалоб, претензий, исковых заявлений.

При этом Заказчиком в ходе проверки достоверности сведений в отношении Договора выявлено, что при его исполнении Заказчиком в связи с ненадлежащим исполнением условий Договора в адрес Заявителя направлялась претензия от 24.10.2022 № ИСХ-7390/ОКТ ДТВ.

Таким образом, в связи с представлением Заявителем в составе заявки недостоверных сведений об отсутствии жалоб, претензий со стороны контрагента, ввиду ненадлежащего исполнения обязательств по Договору, Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 10.3 Договора в случае если споры не урегулированы сторонами с помощью переговоров и в претензионном порядке, то они передаются заинтересованной стороной в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области.

Также на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в Арбитражном суде города Санкт-Петербурга и Ленинградской области отсутствуют споры, не урегулированные сторонами Договора.

Вместе с тем направление контрагентом по Договору претензий и жалоб не может подтверждать факт ненадлежащего исполнения обязательств в силу отсутствия установления достоверности выводов Заказчика, поскольку юридически значимый факт может быть установлен исключительно в судебном порядке.

Учитывая изложенное, Заказчиком не представлено достаточных доказательств, подтверждающих ненадлежащее исполнение Договора Заявителем.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, положения Документации, приходит к выводу, что доводы Заказчика о наличии претензии, направленной Заказчиком в адрес Заявителя, в отношении представленного Заявителем в составе заявки Договора не подтверждают факт отсутствия опыта по предмету закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего требование к составу заявки участника закупки и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации технологического процесса работы объектов теплоснабжения (извещение № 2378/ОКЭ-ЦДТВ/22, размещенное на сайте www.rts-tender.ru) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим 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. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 14.03.2023 по делу № 223ФЗ-97/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 14.03.2023 по делу № 223ФЗ-97/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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