Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: начальник отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей от:

- ООО «Уровень» - по доверенности от 21.05.2020 № 8,
- АО «Дальтрансуголь» – по доверенности от 05.12.2019 № 19/79,

рассмотрев материалы дела № 8-01/160 по обращению ООО «Уровень» на действия АО «Дальтрансуголь»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Уровень» на действия АО «Дальтрансуголь» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение ремонтных работ подъездных и соединительных железнодорожных путей № 3,5,6,7,8,9 (инв.№ 0000001274), № 21 (инв.№ 0000001274), № 16 (инв. № 0000001274), № 12, 13, 14 (инв. № 0000001274)) (извещение № 32009095228).

Как следует из жалобы, конкурсной комиссией АО «Дальтрансуголь», ООО «Дальстройиндустрия» необоснованно признано победителем в закупке.

Представитель АО «Дальтрансуголь» с доводами жалобы не согласился, по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 25.05.2020 № 09/1098, также в дополнении к возражению от 29.05.2020 № 11/1147, дополнительно пояснив в заседании комиссии, что в представленных ООО «Дальстройиндустрия» на проведение закупки документах находятся копии договоров, подтверждающих наличие опыта выполнения аналогичных работ, также выписка из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства и его декларация о принадлежности к субъектам СМП. Так же дополнительно пояснив, что в соответствии с пунктом 3.3 Положения о закупке товаров, работ и услуг АО «Дальтрансуголь» в адрес ООО «Дальстройиндустрия» был направлен запрос на истребование у участника закупки документов, позволяющих оценить наличие опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке.

Принятие решения по жалобе ООО «Уровень» в порядке части 14.1 статьи

18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 16:00 ч. 03.06.2020 в связи необходимостью получения дополнительных документов.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организаторов торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным Законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

Действия (бездействие) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом № 223-ФЗ.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с

чем, заказчик вправе самостоятельно установить в положение о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ 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 настоящего Федерального закона.

Пунктами 1, 2, 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к техническим или функциональным характеристикам работ, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

Согласно части 19 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ заявка на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения. Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме состоит из

одной части и ценового предложения. Первая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке. При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурентной закупке сведений об участнике конкурса, аукциона или запроса предложений и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в документации о конкурентной закупке. Вторая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме должна содержать сведения о данном участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям (если они установлены в документации о конкурентной закупке), об окончательном предложении участника таких конкурса, аукциона или запроса предложений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, качестве работы, услуги и об иных условиях исполнения договора.

Таким образом, в соответствии с Законом № 223-ФЗ установление требований к участникам, заявке, документам, включаемых в состав заявки, отнесено к полномочиям заказчика при составлении документации о закупке, иные лица таким правом не обладают.

Согласно пункту 8.13 Положения о закупках, в рамках рассмотрения заявок на участие в запросе предложений конкурсная комиссия последовательно выполняет следующие действия:

-истребует у участников закупки разъяснение положений заявок и предоставление недостающих документов (при необходимости), в том числе при обнаружении предложений, стоимость которых ниже среднеарифметической цены всех поданных участниками закупки предложений более чем на 20 процентов, комиссия вправе запросить разъяснения порядка ценообразования и обоснованности такого снижения цены (подпункт 1);

-проверяет участников закупки на соответствие требованиям к участникам, указанным в Положении о закупках и в документации о закупке (подпункт 2);

-проверяет заявки участников на соответствие требованиям к составу, содержанию и оформлению заявок, установленных в документации о закупке (подпункт 3);

-принимает решение о допуске либо недопуске участников, подавших заявки, к дальнейшему участию в закупке (подпункт 4).

Согласно пункту 8.14 Положения о закупках, участники, подавшие заявки на участие в закупке, не допускаются к дальнейшему участию в ней в

следующих случаях:

-участник закупки не соответствует требованиям к участникам, указанным в Положении о закупках и в документации о закупке (подпункт 1);

-заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке (подпункт 2).

21.04.2020 АО «Дальтрансголь» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32009095228 о проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение ремонтных работ подъездных и соединительных железнодорожных путей № 3,5,6,7,8,9 (инв.№ 0000001274) ,№ 21 (инв.№ 0000001274), № 16 (инв. № 0000001274), № 12, 13, 14 (инв. № 0000001274)» (извещение № 32009095228). Срок подачи заявок установлен с 24.04.2020 до 05.05.2020. Подведение итогов состоялось 12.05.2020.

Начальная (максимальная) цена договора - 29 520 000 рублей.

Закупочной документацией установлены требования к участникам закупки, перечень документов, включенных в состав заявки, в числе которых:

-календарный график производства работ (приложение № 4 к договору);

-график платежей (приложение № 5 к договору);

-подтверждение согласия с условиями проекта договора (приложение № 2 к договору);

-опись документов, составляющих заявку участника закупки с указанием имени файла электронной копии документа (приложение № 3);

-фирменное наименование , сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, адрес электронной почты (карта контрагента – приложение № 4);

-референт-лист (приложение № 5);

-декларацию о принадлежности/не принадлежности участника к категории субъекта малого и среднего предпринимательства (приложение № 6);

-справка, подтверждающая отсутствие/действие введенных в отношении компании санкций (приложение № 7);

-локально-сметный расчет, выполненный в соответствии с требованиями к составлению сметной документации (приложение № 8,9);

-справка о материально-технических ресурсах (приложение № 10);

-справка о трудовых ресурсах с приложением документов, указанных в примечании (приложение № 11).

Вышеуказанные приложения должны быть заполнены в соответствии с приложенными шаблонами, скрепленные печатью участника закупки (для юридического лица)(при наличии) и подписанные участником закупки или лицом, уполномоченным участником закупки, и представленные в виде скан-копии в формате PDF. В случае несоответствия, документ не будет принят к рассмотрению, то есть признан не предоставленным.

При необходимости заказчик вправе запросить у участника запроса предложений документальное подтверждение следующей информации: наличие управленческого и технического персонала, основных средств, производственных активов (стр. 5, примечание, абз. 2).

Участники, не предоставившие полный объем документов или не соответствующие установленным требованиям не допускаются до участия в закупочной процедуре.

Также, в соответствии с пунктом 2 закупочной документации, наличие опыта выполнения аналогичных работ в соответствии с дефектной ведомостью (приложение № 2 к договору) рассматривается объем заключенных договоров за последние полные два календарных года, в тыс.руб. Оценивается на основании сведений и документов, подтверждающих наличие опыта выполнения аналогичных работ. Для оценки сведений по этому показателю участник конкурса представляет на рассмотрение сведения, которые вносит в референт-лист (приложение № 5). Для подтверждения факта выполненных работ участник конкурса должен предоставить копии договоров (в том числе приложения к договору), копии подписанных актов о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справку о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), оформленных непосредственно на имя участника размещения заказа. В случае не предоставления документов, подтверждающих выполнение работ по предоставленным договорам, информация, размещенная в референт-листе рассматриваться не будет. В случае не предоставления копий вышеперечисленных документов, подтверждающих факт выполнения работ, участнику закупочной документации присваивается 0 баллов.

Таким образом, закупочной документацией, Положением о закупке не предусмотрена возможность заказчика, организатора закупки дозапроса договоров в целях оценки опыта участника закупки в случае, если такие договоры не представлены в составе заявки, при этом предоставление таких договоров после истечения срока подачи заявок, изменяющих суть заявки в части наличия или отсутствия опыта у участника.

Материалами дела подтверждается, что письмом от 06.05.2020 № 1 председателем конкурсной комиссии АО «Дальтрансуголь» на основании подпункта 1 пункта 8.13 Положения о закупке товаров, работ и услуг АО

«Дальтрансуголь» направлен дозапрос ООО «Дальстройиндустрия» о представлении документов, подтверждающих факт выполнения работ по представленному в составе поданной заявки, референт-листу. 07.05.2020 (после истечения срока на подачу заявок) ООО «Дальстройиндустрия» на дозапрос представило договоры в целях их включения в заявку для оценки опыта аналогичных работ. Данные договоры приняты к оценке закупочной комиссией.

Согласно протоколу рассмотрения оценки заявок от 12.05.2020г № 1 по окончании срока подачи заявок было подано 3 заявки от участников: заявка ООО «Дальстройиндустрия» с ценовым предложением 29 517 416,40 рублей, заявка ООО «Уровень» с ценовым предложением 29 077 094,24 рублей, заявка ООО «ПриоритиЛогистик» с ценовым предложением 28 500 000,00 рублей. По результатам рассмотрения заявок комиссией была отклонена от участия в закупке заявка ООО «ПриоритиЛогистик» как не соответствующая требованиям закупочной документации. Согласно протоколу рассмотрения оценки заявок на участие в процедуре № 32009095228 от 12.05.2020г № 1 конкурсная комиссия на основании совокупности критериев приняла решение о признании победителем ООО «Дальстройиндустрия» присвоив ему максимальное количество баллов, а именно 96,38 баллов.

Поскольку отсутствие договоров в соответствии с закупочной документацией предполагает присвоение 0 баллов по критерию опыт выполнения аналогичных работ, обществу необоснованно начислено максимальное количество баллов, в следствие чего ООО «Дальстройиндустрия» безосновательно признано победителем, что нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Возможность дозаявки договоров, подтверждающих аналогичный опыт выполнения работ, Положением о закупке и закупочной документацией не предусмотрен, следовательно, данный дозапрос заказчика и принятие договоров после вскрытия конвертов с заявками противоречит Положению о закупке и закупочной документации, нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает

решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

При разрешении вопроса о выдаче предписания, комиссия Хабаровского УФАС приходит к выводу о необходимости его выдачи.

Исходя из установленных обстоятельств, на основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Уровень» на действия АО «Дальтрансуголь» при проведении запроса предложений при проведении запроса предложений на право заключения договора на право заключения договора на выполнение ремонтных работ подъездных и соединительных железнодорожных путей № 3,5,6,7,8,9 (инв.№ 0000001274), № 21 (инв.№ 0000001274), № 16 (инв. № 0000001274), № 12, 13, 14 (инв. № 0000001274)» (извещение № 32009095228) обоснованной.

2. Признать действия закупочной комиссии АО «Дальтрансуголь» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Дальтрансуголь» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия