

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-626/2021

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»

Резолютивная часть решения оглашена 23.04.2021
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 28.04.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) 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:

Председатель комиссии:

«_____» — врио заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

«_____» — эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом уведомленного о рассмотрении жалобы;

в присутствии представителя Заказчика АО «Россети Тюмень» по ВКС — «_____» по доверенности;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 16.04.2021 № 3233-ЭП/21, повторно № 3243-ЭП/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: ПС 110/35/6 кВ Юганская 2 с ВЛ 110 кВ (новое строительство ПС с трансформаторной мощностью 2х40 МВА и ВЛ протяженностью 2х26 км); СП 110 кВ Лосинка (строительство секционирующего пункта 110 кВ с установкой 2-х линейных ячеек 110 кВ) для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нефтеюганские электрические сети, извещение № 32009859314, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба «_____» (далее - Заявитель) на действия АО «Россети Тюмень» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на

выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: ПС 110/35/6 кВ Юганская 2 с ВЛ 110 кВ (новое строительство ПС с трансформаторной мощностью 2х40 МВА и ВЛ протяженностью 2х26 км); СП 110 кВ Лосинка (строительство секционирующего пункта 110 кВ с установкой 2-х линейных ячеек 110 кВ) для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нефтеюганские электрические сети, извещение № 32009859314.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик необоснованно отклонил его заявку на участие в закупке в связи с несоответствием требованиям, установленным в закупочной документации. Таким образом, Заявитель обжалует положения документации о закупке, считая требования Заказчика к участникам закупки избыточными, ограничивающими конкуренцию.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223) 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 настоящей статьи 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 рассмотрении жалобы по существу в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 23.04.2020. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и

размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в Жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Изучив имеющиеся материалы, заслушав Заявителя и представителя Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

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 ПАО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (далее - Положение о закупке, Стандарт закупок). Положение о закупках утверждено решением Совета Директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334).

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок установлено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

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.

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

В соответствии с пунктом 1.2 Приложения 2 к Положению о закупках перечень отборочных (минимальных обязательных к выполнению всеми участниками закупки) требований, критерии оценки (ценовые и неценовые) и порядок оценки заявок Участников утверждаются закупочной

комиссией в составе документации о закупке.

Требования к участникам закупки установлены пунктом 1.4. Документации о закупке. Так, согласно подпункту 1.4.3 Документации, для того, чтобы принять участие в закупке, участник закупки должен удовлетворять требованиям, установленным в части 2 «Информационная карта закупки» (далее – информационная карта).

Согласно пункту 12 Информационной карты (часть 2 документации о закупке) участником конкурса может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Из пункта 12 Информационной карты также следует, что требования к участникам закупки устанавливаются согласно приложению № 3 к документации о закупке.

Приложение № 3 к документации о закупке содержит следующие сведения: требования к участникам закупки; документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в закупке для подтверждения соответствия требованиям; критерии рассмотрения и оценки заявок участников.

Как следует из пункта 10 приложения № 3 кроме прочего, к участникам закупки предъявляются требования о деловой репутации. Сведения об участнике для рассмотрения и оценки благонадежности по критерию «Деловая репутация» подаются в форме декларации участника о своевременном и полном исполнении договоров подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, ранее заключенных с Заказчиком (его филиалами, ДО, взаимозависимыми обществами) или иными юридическими лицами (в свободной форме).

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

28.12.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32009859314 о проведении открытого конкурса в электронной форме. Указанное извещение, документация о закупке размещены также на Единой электронной торговой площадке roseltorg.ru.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата начала срока подачи заявок – 28.12.2020 (мск+2);
- дата и время окончания подачи заявок – 31.03.2021 в 16:00 (мск+2);
- дата подведения итогов – 21.04.2021 (мск+2).

Жалоба Заявителя поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 16.04.2020, с соблюдением десятидневного срока, установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Протокол рассмотрения заявок участников 32009859314/2020.0839-2 от 14.04.2021 размещен в ЕИС 14.04.2021. Согласно указанному протоколу на участие в закупке поступило 23 заявки, из них 18 заявок отклонены по основаниям, указанным в протоколе.

Из подпункта 16 указанного протокола установлено, что Заявитель подал заявку на участие в закупке 31.03.2021. По результатам рассмотрения второй части заявки закупочная комиссия Заказчика решила отклонить заявку Заявителя в соответствии с п. 5.3.4 (б) документации о закупке, а именно:

1. «Наличие за последние 12 месяцев до даты размещения извещения о закупке вступивших в

законную силу судебных актов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение участником закупки договорных обязательств (АС г. Омска от 21.10.2020 № А75-3932/2020), что не соответствует п. 10 Приложения № 3 к КД – Требования к участникам».

По мнению Заявителя, отклонение поданной им заявки по вышеуказанному основанию является незаконным, избыточным и нарушающим законодательство Российской Федерации.

Заявитель не оспаривает, что является участником судебного производства по делу А75-3932/2020. Вместе с тем, Заявитель считает, что в случае признания его победителем закупки наличие судебных актов не повлияет на исполнение участником закупки своих обязательств по договору.

В части обжалования положений документации о закупке, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Подавая заявку на участие в закупке 31.03.2021, Заявитель согласился с положениями документации о закупке, в том числе с требованиями к участникам закупки. Так же Заявитель был ознакомлен с основаниями для отклонения заявки участника закупки.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по следующим основаниям.

Закупочная деятельность АО «Россети Тюмень» регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утверждённым решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334). АО «Россети Тюмень» присоединено решением Совета директоров АО «Тюменьэнерго» (протокол № 22/18 от 28.12.2018) (далее - Стандарт закупок, Положение о закупках).

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок предусмотрено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам, устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

Согласно п. 1.4.3 документации о закупке участник закупки для того, чтобы принять участие в закупке, должен удовлетворять требованиям, установленным в части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Требования к участникам закупки установлены в приложении № 3 к документации о закупке (п. 11 ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЫ).

Согласно пункту 10 приложения № 3 к документации о закупке основанием для признания заявки несоответствующей установленному критерию «Деловая репутация» является наличие за последние 12 месяцев до даты размещения извещения о закупке вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение Участником закупки договорных обязательств.

Извещение о закупке размещено 28.12.2020, проверка участников закупки на соответствие пункту 10 приложения № 3 к Документации осуществлялась за период с 28.12.2019 по 28.12.2020.

Закупочной комиссией Заказчика установлено, что в отношении Заявителя Арбитражным судом Ханты-Мансийского автономного округа - Югры вынесено решение от 12.08.2020 по делу № А75-3932/2020, в котором установлен факт ненадлежащего исполнения Участником договорных обязательств по договору, заключенному с ПАО «ФСК ЕЭС».

Заявитель обжаловал решение арбитражного суда первой инстанции в Восьмой Арбитражный апелляционный суд.

Рассмотрев апелляционную жалобу Заявителя, Восьмой Арбитражный апелляционный суд 14.10.2021 постановил: решение Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 12.08.2020 по делу № А75-3932/2020 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что на дату заседания 23.04.2021 кассационная жалоба по делу № А75-3932/2020 не подавалась. Таким образом, судебный акт, подтверждающий ненадлежащее исполнение Заявителем договорных обязательств вступил в силу 21.10.2020, то есть в период с 28.12.2019 по 28.12.2020.

В связи с выявлением указанных судебных актов, рассмотрев заявку закупочная комиссия решила отклонить заявку Заявителя на основании п. 5.3.4 б) документации о закупке – заявка не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а именно: несоответствие п. 10 приложения № 3 к документации о закупке – наличие за последние 12 месяцев до даты размещения извещения о закупке вступивших в законную силу судебных актов, подтверждающих неисполнение или ненадлежащее исполнение Участником закупки договорных обязательств.

Согласно пункту 5.3.7 документации о закупке на этапе рассмотрения заявок на участие в закупке закупочной комиссией принимается одно из следующих решений:

- о признании участника и/или заявки участника соответствующей требованиям документации о закупке;
- о признании участника и/или заявки участника несоответствующими требованиям документации о закупке и отклонении заявки участника от участия в закупке.

В соответствии с пунктом 8.1.7.11 Положения о закупках закупочная комиссия отклоняет заявку участника, если участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке или такая заявка признана несоответствующей требованиям, установленным документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 5.3.4 документации о закупке закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

- участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;
- заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке);
- участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

Закупочная комиссия Заказчика в соответствии с документацией о закупке отклонила заявку Заявителя, поскольку были выявлены нарушения требований к участникам закупки, установленные п. 10 приложения № 3 к документации о закупке.

Таким образом, действия Заказчика по отклонению от участия в конкурсе заявки Заявителя не противоречат закупочной документации.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на

установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что доводы жалобы Заявителя о нарушении Заказчиком АО «Россети Тюмень» Закона о закупках, не нашли подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу « _____ » (вх. от 16.04.2021 № 3233-ЭП/21, повторно № 3243-ЭП/21) на действия Заказчика АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: ПС 110/35/6 кВ Юганская 2 с ВЛ 110 кВ (новое строительство ПС с трансформаторной мощностью 2х40 МВА и ВЛ протяженностью 2х26 км); СП 110 кВ Лосинка (строительство секционирующего пункта 110 кВ с установкой 2-х линейных ячеек 110 кВ) для нужд филиала АО «Россети Тюмень» Нефтеюганские электрические сети, извещение № 32009859314.

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

Председатель Комиссии

« _____ »

Члены Комиссии:

« _____ »

« _____ »