

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-806/2019

«05» июня 2019 г.

г. Кемерово, Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

Членов комиссии:

<...> – <...>;

<...> – <...>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Ремонтно-Строительное управление СКЭК» по доверенности;

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Служба аттестации рабочих мест» и материалы жалобы № 042/07/3-806/2019.

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 2560э от 20.05.2019) Общества с ограниченной ответственностью «ЭНСОНС» (далее – ООО «ЭНСОНС», Заявитель) на действия заказчика закупки Общества с ограниченной ответственностью «Ремонтно-Строительное управление «СКЭК» (далее – ООО «РСУ СКЭК», Заказчик) при проведении открытого запроса ценовых котировок на поставку дугогасящего агрегата ДГА для нужд «РСУ СКЭК» (далее также – товар), извещение о проведении которого было опубликовано 15.04.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 31907766510 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Закупочной комиссией Заказчика была необоснованно отклонена заявка ООО «ЭНСОНС», как несоответствующая п. 2.2 Документации о проведении закупочной процедуры на право заключения договора на поставку Дугогасящего агрегата ДГА для нужд ООО «РСУ СКЭК» ЗЦК-2287 от 08.04.2019 (далее – Документация о закупке). Подробные доводы Заявителя изложены в

жалобе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/5403 от 21.05.2019) жалоба № 042/09/18.1-806/2019 назначена к рассмотрению на 29.05.2019 на 14 часов 40 минут.

29.05.2019 представителем ООО «ЭНСОНС» по доверенности в материалы жалобы 042/09/18.1-806/2019 были представлены дополнительные письменные пояснения и документы.

Вместе с тем Комиссией установлена необходимость получения дополнительной информации.

Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/5732 от 29.05.2019) жалоба № 042/07/3-806/2019 назначена к рассмотрению на 05.06.2019 на 11 часов 20 минут.

В письменном отзыве на жалобу ООО «РСУ СКЭК» выразило несогласие с доводами жалобы, просило признать жалобу ООО «ЭНСОНС» необоснованной.

05.06.2019 на заседание Комиссии прибыла представитель ООО «РСУ СКЭК», законный представитель ООО «ЭНСОНС» не явился, представителей и ходатайств не направил.

Выслушав представителя Заказчика и изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-806/2019 Комиссия установила следующее:

В соответствии с п 1. ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон № 223-ФЗ) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

ООО «РСУ СКЭК» является дочерней компанией ОАО «Северо-Кузбасская энергетическая компания» (далее – ОАО «СКЭК»), осуществляющей регулируемые виды деятельности.

Таким образом, требования Закона № 223-ФЗ при проведении закупок товаров работ услуг распространяются на ООО «РСУ СКЭК».

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Решением Единственного участника ООО «РСУ СКЭК» от 11.02.2019 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «РСУ СКЭК» (далее – Положение о закупке).

Согласно глоссарию Положения о закупке организатором процедуры закупки является юридическое лицо, которому по договору Заказчиком передаются функции и полномочия организатора размещения заказа, а также могут быть переданы права подписания договора.

На основании п. 3.3.1 Положения о закупки Заказчик вправе привлечь Организатора процедуры закупки для осуществления процедуры закупки – разработки извещения о закупке, документации о закупке, изменений, вносимых в такое извещение и такую документацию, проекта договора, протоколов, составляемых в ходе закупки, а также иных документов; размещения информации о закупке в единой информационной системе и осуществления иных функций связанных с осуществлением процедуры закупки. При этом создание комиссии по закупкам, определение сведений о начальной (максимальной) цене договора, утверждения извещения о закупке, документации о закупке, изменений вносимых в такое извещение и в такую документацию, разъяснение такой документации, определение условий закупки и их изменение, а также подписание договора осуществляется Организатором процедуры закупки.

Согласно п. 3.3.2 Положения о закупке Организатор процедуры закупок осуществляет указанные в п. 3.3 функции от имени Заказчика.

Приказом Генерального директора ОАО «СКЭК» от 25.01.2019 № 1 создана постоянно действующая комиссия для организации закупочных процедур по поставкам товарно-материальных ценностей от имени дочерних (зависимых) обществ (Приказ действует с многочисленными изменениями) (далее – Закупочная комиссия).

15.04.2019 в ЕИС было размещено извещение о закупке № ЗЦК-2287 от 08.04.2019 о проведении закупочной процедуры на право заключения Договора на поставку Дугогасящего агрегата ДГА для нужд «РСУ СКЭК», а также Документация о проведении закупочной процедуры на право заключения Договора на поставку Дугогасящего агрегата ДГА для нужд ООО «РСУ СКЭК» № ЗЦК-2287 от 08.04.2019 (далее – Документация о закупке) и Техническое задание (Опросный лист).

Способ закупки: Запрос ценовых котировок (открытый, лотовый, неэлектронный, с правом проведения переторжки, одноэтапный, без проведения предварительного квалификационного отбора).

В соответствии с Извещением дата и время окончания подачи заявок 06.05.2019 до 12:00 (время местное).

26.04.2019 Закупочной комиссией был составлен Протокол № 1/ЗЦК-2287 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупочной процедуре № ЗЦК-2287 от 08.04.2019г. на право заключения договора на поставку Дугогасящего агрегата ДГА для нужд ООО «РСУ СКЭК» (далее – Протокол). Начало процедуры в 16:00 +4МСК.

Согласно Протоколу установленное для подачи заявок время на участие в адрес

Закупочной комиссии поступили 8 заявок, в том числе ООО «ЭНСОНС».

Также из Протокола следует, что заявки от трех участников были допущены до участия в Закупке, пять заявок были отклонены.

Из отклоненных заявок три заявки, в том числе ООО «ЭНСОНС», были отклонены ввиду не соответствия требованиям пункта №2.2 Документации о закупке, а именно: требованиям, предъявляемым к техническим характеристикам товара.

Победителем признано ООО «Реакормаш» г. Екатеринбург (ИНН 6658474321).

В письменном отзыве ООО «РСУ» выразило несогласие с доводами жалобы ООО «ЭНСОНС» указав на то, что заявка общества была отклонена обоснованно, а жалоба ООО «ЭНСОНС» не подлежала принятию в связи со следующим:

ООО «РСУ СКЭК» полагает, что ООО «Завод «ЭНСОНС» заявку на участие в закупке не подавало, следовательно, не является участником закупки и не имело право на подачу жалобы, также указанной организации нет в ЕГРЮЛ, под приведённым ИНН 6671001780 значится ООО «ЭНСОНС».

Указанный довод Заказчика Комиссией был отклонен, поскольку в жалобе (вх. № 2560Э от 20.05.2019), направленной в адрес Заказчика вместе с Уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/5403 от 21.05.2019), был указан ИНН 6671001780, позволяющий однозначно определить юридическое лицо.

Из материалов жалобы № 042/07/3-806/2019 следует, что податель настоящей жалобы и участник Закупки ООО «ЭНСОНС» являются одним и тем же юридическим лицом. Также доверенность на представителя ООО «ЭНСОНС» была надлежащим образом выдана лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭНСОНС» (ИНН 6671001780).

Согласно ч. 11 ст. 3 Закона № 223-ФЗ (введенной Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ) в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Из материалов жалобы № 042/07/3-806/2019 следует, что настоящая жалоба была подана ООО «ЭНСОНС», лицом, подавшим заявку на участие в Закупке, таким образом, жалоба принята правомерна.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в случае осуществления 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.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона № 223-ФЗ рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа при рассмотрении жалобы ограничиваются проверкой действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов при проведении закупочных процедур на предмет их соответствия требованиям Закона № 223-ФЗ, Положению о закупке в части соблюдения порядка подготовки и (или) осуществления закупки, исходя из доводов жалобы.

В связи с изложенным Комиссией установлено следующее:

Согласно п. 1 ч. 10 Закона № 223-ФЗ В документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно п. 2.2 Документации о закупке установлено наименование приобретаемой продукции по Лоту № 1 «Дугогасящий агрегат ДГА в комплекте с

одним шкафом управления на 2 ДГА (в соответствии с опросным листом)» (далее – Техническое задание).

В ЕИС также размещено техническое задание на поставку дугогасящего агрегата ДГА 500 кВА 10 кВ и системы автоматического управления САУ (в форме опросных листов, в которых указано требуемое значение параметра, участником представляются значения предлагаемых параметров товара).

Из материалов жалобы № 042/07/3-806/2019 следует, что все участники представили в адрес Закупочной комиссии заполненные формы технического задания (опросных листов).

Вместе с тем в п. 20 Технического задания установлено требование к товару: «совместимость с системой управления МИРК-5. Подтвердить письмом производителя САУ».

Согласно пояснениям ООО «РСУ СКЭК» данное требование обусловлено необходимостью обеспечения технологической совместимости предмета закупки и соответствует требованиям действующего законодательства, поскольку предмет закупки подлежит монтажу в составе централизованной системы электрических сетей города Кемерово с единым центром диспетчеризации в составе которой уже функционирует система управления ДГА на базе МИРК-5 конфликт между указанными устройствами может нарушить режим нормальной работы системы или привести к искажению, или не получению данных с оконечных устройств в центре управления (диспетчеризации) и генерации ошибочных команд.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

На основании п. 6.1 Положения о закупке Документация о закупке при проведении конкурентной закупки утверждается Заказчиком (Организатором процедуры закупки) и включает в себя, в том числе: требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и их значимость, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Перечень сведений, содержащийся в документации о закупке, может быть расширен по усмотрению Заказчика (Организатора процедуры закупки), в том числе в зависимости от проводимого способа закупки.

Таким образом, Организатор торгов (Заказчик) вправе установить, требования к участникам Закупки, в том числе, учитывающие особенности предмета закупки и

специфику конкретной закупочной процедуры, а также перечень документов, представляемых для подтверждения соответствия требованиям.

Поскольку Кемеровское УФАС России в силу своих функций и полномочий при рассмотрении жалоб в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции вправе давать правовую оценку установлению тех либо иных технических параметров товара, поскольку технические требования к товару обусловлены потребностью Заказчика в закупаемом оборудовании.

Пунктом 6 Документации о закупке установлен Порядок рассмотрения и оценки заявок и заключения договора.

Согласно пп. 6.1.2 Документации о закупке а рамках рассмотрения последовательно выполняются, в том числе проверка товаров (работ, услуг), предлагаемых Участниками закупочной процедуры на соответствие требованиям, установленным в закупочной документации.

19.04.2019 ООО «ЭНСОНС» было направлено в адрес Закупочной Комиссии письмо (исх. № 480/1), в котором общество указало на то, что гарантирует представления письма от производителя САУ о совместимости дугогасящего оборудования производства ООО «ЭНСОНС» с МИРК-5 не позднее 26.04.2019.

На основании п. 4.4 Документации о закупке участник (запроса коммерческих предложений, запроса ценовых котировок) вправе подать только одну заявку на участие в закупочной процедуре. В заявке должно быть указано контактное лицо Участника, ответственное за взаимодействие с Организатором процедуры закупки по предоставлению и получению документов.

В силу п. 4.7 Документации о закупке участник процедуры закупки вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок. Заявка на участие в такой закупке является измененной или отозванной, если изменение осуществлено или уведомление об отзыве заявки получено заказчиком до истечения срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Из материалов жалобы № 042/07/3-806/2019 следует, что в составе заявки ООО «ЭНСОНС» отсутствовал документ данный производителем САУ МИРК-5 о совместимости, такой документ был представлен ООО «ЭНСОНС» только 26.04.2019 (исх. № 511), после завершения приема заявок.

В связи с чем действия Закупочной комиссии соответствовали п. 6.1.2, п. 4.7 Документации о закупке.

Пунктами 4.2.7, 6.1.2 Документации о закупке предусмотрено право затребования от участников закупочной процедуры разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости). При этом не допускаются запросы о представлении недостающих документов, направленные на изменение существа заявки, включая изменение коммерческих условий заявки (цены, валюты, сроков и условий поставки, графика поставки или платежа, иных коммерческих условий) или технических условий заявки (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий).

Однако Закупочная комиссия данным правом не воспользовалась и недостающие документы в составе заявки ООО «ЭНСОНС» не истребовала, а также не сочла

возможным принять соответствующие документы от ООО «ЭНСОНС» после окончания сроков подачи заявок.

Между тем, Комиссия пришла в выводу, что обстоятельства изложенные в жалобе ООО «ЭНСОНС» (вх. № 2560э от 20.05.2019), а также в дополнении, представленном 29.05.2019 представителем ООО «ЭНСОНС» по доверенности, о наличии в действиях ООО «МИКРО-Инжиниринг», ООО «Реактормаш», ОАО «СКЭК», ООО «РСУ СКЭК», а также их должностных лиц признаков нарушения ст. 11 Закона о защите конкуренции (в том числе ч. 5 ст. 11), ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции (в том числе п. 1, п. 2 ч. 1 ст. 17) не могут быть предметом рассмотрения Комиссии в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, поскольку порядок рассмотрения заявлений, содержащих признаки указанных нарушений, установлен главой 9 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, уведомлением Кемеровского УФАС России (исх. № 03/5732 от 29.05.2019) о принятии жалобы № 042/07/3-806/2019 в соответствии с ч. 18 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Заказчику закупки предписано приостановить Закупку до рассмотрения жалобы по существу.

В силу ч. 19 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Заказчик (организатор торгов) не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Согласно п. 19.14 Положения о закупке в течение трех рабочих дней со дня заключения договора, заказчики вносят информацию и документы, установленные Правительством Российской Федерации в реестр договоров.

В материалы жалобы № 042/07/3-806/2019 ООО «РСУ СКЭК» сведения о заключении договора не представило.

Из пояснений представителя ООО «РСУ СКЭК» договор по результатам подведения итогов закупке был заключен до получения уведомления Кемеровского УФАС России (исх. № 03/5732 от 29.05.2019) о принятии жалобы № 042/07/3-806/2019.

Указанное выше обстоятельство также подлежит проверке, в том числе на предмет совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭНСОНС» № 042/09/18.1-734/2019 необоснованной.
2. Передать материалы жалобы № 042/09/18.1-734/2019 в соответствующее структурное подразделение Кемеровского УФАС России для рассмотрения в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

<...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Примечание.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и предписание Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.