

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-841/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СУ 23» 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»

28.08.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «СУ 23» от б/н, б/д на действия (бездействие) заказчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение генподрядных работ по объекту: «Строительство магистральной тепловой сети от ТЭЦ г. Советская Гавань до центральных тепловых пунктов потребителей по титулу «Строительство ТЭЦ в г. Советская Гавань, Хабаровский край». 1 этап строительства» ЛОТ №1 (ГКПЗ №112.1) (извещение № 31704922387), 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 «СУ 23» (далее — Заявитель) от б/н, б/д (вх. 127268/17 от 18.08.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» (далее — Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение генподрядных работ по объекту: «Строительство магистральной тепловой сети от ТЭЦ г. Советская Гавань до центральных тепловых пунктов потребителей по титулу «Строительство ТЭЦ в г. Советская Гавань, Хабаровский край». 1 этап строительства» ЛОТ №1 (ГКПЗ №112.1) (извещение № 31704922387) (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 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро», решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 23.06.2016 № 239 с изменениями и дополнениями (от 07.04.2017 № 250) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) 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, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных **частями 15 и 16** статьи 4 Закона о закупках.

23.03.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 26.05.2017 в 17:00;

дата и время рассмотрения заявок — 13.06.2017 в 16:00;

дата и время подведения итогов — 27.06.2017 в 16:00;

Начальная максимальная цена договора — 2 264 221 245 рублей;

На участие в Конкурсе подано 10 заявок, допущено 2 заявки, в том числе заявка Заявителя.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком при рассмотрении, оценке и сопоставлении заявок по критерию «Деловая репутация» не учтен отзыв (благодарственное письмо), представленной в заявке Заявителя;

2. Заказчиком неправомерно установлен шаг переторжки в размере 0.1% , что не позволило Заявителю представить лучшее ценовое предложение;

3. Заказчиком незаконно проведена процедура переторжки;

4. Заказчиком неправомерно определены итоги по результатам оценки предпочтительности заявок участников закупки.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя Заказчиком при рассмотрении, оценке и сопоставлении заявок по критерию «Деловая репутация» не учтен отзыв (благодарственное письмо), представленный в заявке Заявителя.

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное требование установлено пунктом 7.2.2.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.8.1.2 Документации рассмотрение заявок включает отборочную стадию и стадию оценки и сопоставления заявок.

В соответствии с пунктом 2.8.3.1 Документации закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки, успешно прошедшие отборочную стадию, и проводит их предварительное (или окончательное – в том случае, если организатором не будет принято решение о проведении переторжки) ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с Разделом 9 Документации (Приложение № 4 - Порядок оценки и сопоставления заявок).

Приложением № 4 установлен перечень критериев оценки и порядок оценки предпочтительности и сопоставления заявок. Согласно установленному порядку оценка производится по ценовому и неценовым критериям. Заказчиком по неценовым критериям оценивается, в том числе наличие деловой репутации (Отзывы Заказчиков). В рамках данного критерия Заказчиком оценивается наличие положительных отзывов Заказчиков на работы, выполненные участником по строительству объектов теплосетевого, хозяйства.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы по закупке, а также заявку Заявителя и пояснил, что представленное Заявителем в составе заявки благодарственное письмо в качестве подтверждения соответствия критерию оценки «Деловая репутация», выдано в рамках строительства электрифицированной железной дороги, что не является объектом теплосетевого, хозяйства, в связи с чем такое письмо не учтено.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседания Комиссии ФАС России не представили иных сведений, подтверждающих обоснованность своего довода.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлен шаг переторжки в размере 0.1%, что не позволило Заявителю представить лучшее ценовое предложение.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных

ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип предусмотрен подпунктом «г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупке.

Согласно Положению о закупках переторжка – процедура, направленная на добровольное снижение цен предложений участников с целью повысить их предпочтительность для Заказчика закупки.

Пунктом 7.2.9.14 Положения о закупке установлено, что по результатам заседания закупочной комиссии, на котором осуществляется оценка и предварительное ранжирование заявок, в случае принятия решения о проведении переторжки, составляется протокол рассмотрения. В нем, как минимум, указывается закупочная комиссия, перечисляются участники Конкурса, заявки которых были рассмотрены, с указанием причин отклонения заявок, не прошедших отборочную стадию, установленное комиссией предварительное ранжирование заявок по степени предпочтительности и назначается дата, время и место проведения переторжки. Протокол заседания закупочной комиссии публикуется в ЕИС.

В соответствии с пунктом 7.11.1 Положения о закупке при проведении конкурса организатор закупочной процедуры обязан объявить в документации о закупке о том, что он предоставит участникам закупочной процедуры возможность повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены, при обязательном условии сохранения остальных положений заявки без изменений. При проведении закупочной процедуры на электронных торговых площадках в сети Интернет переторжка проводится в режиме реального времени, и сведения о ее прохождении должны быть доступны всем зарегистрированным пользователям данной площадки.

Пунктом 2.10.3 Документации установлено положение, что в случае принятия Закупочной комиссией решения о необходимости проведения переторжки, процедура переторжки будет проводиться в порядке, предусмотренном регламентом ЭТП. Дата и время проведения переторжки указываются в протоколе, который размещается в ЕИС.

Согласно протоколу рассмотрения по открытому конкурсу от 01.08.2017 № РГС-90/ОК–Р Закупочной комиссией Заказчика принято решение:

- провести переторжку;
- допустить к участию в переторжке заявки: ООО «СУ 23», ООО «Смит-Ярцево».
- определить форму переторжки: очная.
- процедура переторжки будет проводиться в соответствии с регламентом торговой площадки системы <https://rushydro.roseltorg.ru>;
- установить шаг переторжки в размере 0,1% от начальной (максимальной) цены договора;

– назначить переторжку на 17:00 часов местного (Хабаровского) времени (10:00 часов Московского времени) 04.08.2017 г.

При этом пунктом 7.11.1 Положения о закупке предусмотрено, что в случае проведения переторжки в очной форме Закупочная комиссия имеет право назначить шаг очной переторжки до ее начала либо по согласованию с участниками определить его в процессе проведения переторжки. Переторжка ведется последовательно со всеми участниками, с правом пропуска объявления очередной цены.

Кроме того, по мнению Заявителя, Заказчиком не предоставлена возможность подать очередное ценовое предложение после ранее поданного Заявителем ценового предложения

Как следует из пояснений Заказчика, регламентом электронной торговой площадки предусмотрена последовательная подача одним участником закупочной процедуры ценового предложения, в том числе после ранее поданного.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседания Комиссии ФАС России не представили сведений подтверждающих, что Заказчиком не предоставлена возможность подать очередное ценовое предложение после ранее поданного Заявителем ценового предложения.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком незаконно проведена процедура переторжки. По мнению Заявителя, Документация не содержит перечня оснований, которыми должен руководствоваться Заказчик при назначении данной процедуры.

Согласно Положению о закупках переторжка – процедура, направленная на добровольное снижение цен предложений участников с целью повысить их предпочтительность для Заказчика закупки.

В соответствии с пунктом 7.11.1 Положения о закупке при проведении конкурса организатор закупочной процедуры обязан объявить в документации о закупке о том, что он предоставит участникам закупочной процедуры возможность повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены, при обязательном условии сохранения остальных положений заявки без изменений.

Пунктом 2.10.1 организатор Конкурса оставляет за собой право предоставить участникам конкурса возможность добровольно повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены (далее – процедура переторжки, переторжка), при условии сохранения остальных положений заявки без изменений.

Таким образом, согласно требованиям Положения о закупке, Документации основанием для проведения процедуры переторжки является решение закупочной комиссии Заказчика, при этом такое решение является правом, а не обязанностью.

Учитывая изложенное, а также принимая в внимание тот факт, что на заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя не представили иных документов, сведений, подтверждающих, что Заказчиком незаконно проведена процедура переторжки, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно определены итоги по результатам оценки предпочтительности заявок участников закупки.

По мнению Заявителя, Заказчиком в нарушение требований установленных пунктом 2.10 Документации, по результатам проведения процедуры переторжки проведена повторная оценка заявок, в том числе по неценовым критериям.

Пунктом 2.10 установлено, что Организатор Конкурса оставляет за собой право предоставить участникам Конкурса возможность добровольно повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены, при условии сохранения остальных положений заявки без изменений. После проведения переторжки Закупочная комиссия, учитывая цены, полученные по результатам переторжки, производит окончательную ранжировку заявок в соответствии с Разделом 9 настоящей Документации о закупке.

Согласно протоколу выбора победителя по открытому конкурсу от 08.08.2017 № РГС-90/ОК-ВП заявке Заявителя присвоено второе место с итоговым рейтингом 5,45.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что по факту проведения переторжки экспертами проведена повторная оценка с учетом изменения цен заявок участников и при условии сохранения иных условий заявок без изменения.

Учитывая изложенное, при проведении ранжирования заявок участников закупки по результатам проведения процедуры переторжки Заказчиком учтены новые ценовые предложения, представленные участниками, при проведении процедуры переторжки, а также результаты оценки по неценовым критериям, что не противоречит требованиям Положения о закупке, Документации.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, Комиссией ФАС России решением от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 (далее - Решение) в действиях Заказчика установлены нарушения в части неправомерного отказа в допуске заявкам участников закупки, установления Заказчиком избыточных требования к участникам закупки в качестве критериев допуска, неправомерно установленного права Заказчика затребовать от участников конкурса разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости), что нарушает часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях. Заказчику выдано предписание от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17, направленное на устранение выявленных нарушений, срок исполнения указанного предписания до 11.09.2017.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СУ 23» от б/н, б/д на действия (бездействие) заказчика ПАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение генподрядных работ по объекту: «Строительство магистральной тепловой сети от ТЭЦ г. Советская Гавань до центральных тепловых пунктов потребителей по титулу «Строительство ТЭЦ в г. Советская Гавань, Хабаровский край». 1 этап строительства» ЛОТ №1 (ГКПЗ №112.1) (извещение №31704922387) необоснованной.

2. Признать заказчика «РАО Энергетические системы Востока» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Не выдавать заказчику ПАО «Энергетические системы Востока» обязательное к исполнению Предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, так как ранее по данной закупке выдано предписание от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.08.2017 № 223ФЗ-841/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, так как ранее по данной закупке переданы материалы дела от 21.08.2017 № 223ФЗ-824/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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