

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-795/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мега Эксперт Групп» 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»

31.10.2018

Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Мега Эксперт Групп», направленную письмом Кемеровского УФАС России от 25.10.2018 № 03/10437, на действия (бездействие) заказчика ООО «Рудничное теплоснабжающее хозяйство» при проведении запроса цен на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению процесса производства и передачи тепловой энергии (теплоносителя) и горячего водоснабжения с использованием объектов, входящих в состав «Имущественного комплекса» (извещение № 31806992538) 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 «Мега Эксперт Групп» (далее - Заявитель), направленная письмом Кемеровского УФАС России от 25.10.2018 № 03/10437, на действия (бездействие) заказчика ООО «Рудничное теплоснабжающее хозяйство» (далее - Заказчик) при проведении запроса цен на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению процесса производства и передачи тепловой энергии (теплоносителя) и горячего водоснабжения с использованием объектов, входящих в состав «Имущественного комплекса» (извещение № 31806992538) (далее — Запрос цен, 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.

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 в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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 Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Рудничное теплоснабжающее хозяйство», утвержденным решением № 1 от 28.09.2017 г. единственного участника ООО «Рудничное теплоснабжающее хозяйство» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

1. 04.10.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

2. дата окончания подачи заявок — 15.10.2018;

3. дата рассмотрения заявок — 16.10.2018;

4. дата подведения итогов – 16.10.2018;

5. начальная (максимальная) цена договора: 1 056 958 000 рублей;

6. на участие в Запросе цен подано 2 заявки, признанные соответствующими требованиям Документации.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому установлено право Заказчика отказаться от проведения закупки в любое время до окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

2. Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно не установлены сведения о цене договора;

3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через двадцать дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки заявок.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, Заказчик с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса цен Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому установлено право Заказчика отказаться от проведения закупки в любое время до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках, Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон № 505-ФЗ), положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках, утверждены и размещены в ЕИС не позднее 1 января 2019 года. Положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках, после 1 января 2019 года считаются не размещенными в ЕИС. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в ЕИС до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках, завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно пункту 2.6 Положения о закупках, при проведении закупочных процедур, отличных от торгов, Заказчик вправе отклонить все поступившие заявки и отменить закупочную процедуру до момента подведения ее итогов.

При этом, согласно пункту 12 Извещения, пункту 14 Документации, Заказчик вправе принять решение об отмене проведения запроса цен в любое время до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в запросе цен. Решение об отмене запроса цен размещается на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru) в день принятия такого решения.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, при установлении вышеназванного положения в Извещении, Документации Заказчик в соответствии со частью 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках установил предельный момент возможности принятия Заказчиком решения об отмене закупки и определил его временем до наступления окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно не установлены сведения о цене договора.

В соответствии с пунктом 5 части 9, пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в извещении и документации об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Пунктом 5 Извещения, пунктом 7 Документации установлены сведения о начальной (максимальной) цене договора, а именно: 1 056 958 000,00 (один

миллиард пятьдесят шесть миллионов девятьсот пятьдесят восемь тысяч) рублей.

При этом, согласно пункту 9 Документации, цена договора, заключаемого по результатам проведения закупки, должна включать в себя расходы на уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей, связанных с выполнением договора. Цена договора формируется на основании сметы. Заказчик перечисляет исполнителю плату, на основании согласованной с Заказчиком сметы, за: а) работы, выполняемые по договору, б) дополнительно выполненные работы (оказанные услуги). Исполнитель предоставляет Заказчику смету на утверждение в срок до 18-го числа месяца, предшествующего отчетному, а на дополнительно выполненные в течение месяца работы (услуги) до 20-го числа месяца, следующего за расчетным.

Аналогичное положение предусмотрено разделом 4 проекта договора Документации.

Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, пришла к выводу, что Заказчиком в Документации, в том числе в проекте договора Документации, надлежащим образом установлены сведения о начальной (максимальной) цене договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через двадцать дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки заявок.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

«1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

4) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному

предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

5) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

б) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

8) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке».

Согласно пункту 7.8.9 Положения о закупке, результаты рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе цен оформляются протоколом, в котором содержатся сведения о существенных условиях договора, обо всех участниках закупочной процедуры, подавших заявки, об отклоненных заявках с обоснованием причин отклонения, предложение о наиболее низкой цене договора, сведения о победителе в проведении запроса цен, об участнике закупки, предложившем в заявке цену, такую же, как и победитель, или об участнике закупки, предложение о цене договора которого содержит лучшие условия по цене договора, следующие после предложенных победителем в проведении запроса цен условий. Указанный протокол подписывается всеми членами закупочной комиссии, представителем Заказчика и размещается Заказчиком в ЕИС не позднее чем через 3 календарных дня со дня подписания такого протокола.

В соответствии с пунктом 22 Документации, подписание договора по результатам проведения закупки должно осуществляться в следующие сроки: не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через двадцать дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки заявок.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, протокол рассмотрения и оценки заявок участников Запроса цен является итоговым протоколом проведения Запроса цен, поскольку в данном протоколе отражаются все сведения, предусмотренные частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках.

Комиссия ФАС России, изучив протокол рассмотрения и оценки заявок, поданных на участие в Запросе цен от 16.10.2018 № 015, пришла к выводу, что указанный протокол соответствует требованиям, установленным частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках, и содержит сведения, в том числе о результатах подведения итогов закупки.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в осуществлении Заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

4. Согласно пункту 4 Приложения № 1 к Документации, в случае, если несколько юридических лиц либо несколько физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки, требования, установленные Заказчиком в Документации, предъявляются к каждому из указанных лиц в отдельности, за исключением требований, предусмотренных подпунктом 1 пункта 5.1 и подпунктом 1 пункта 5.2 Положения о закупке, которые устанавливаются заказчиком в целом к участнику закупки.

Данные требования так же установлены Заказчиком к соисполнителям (субподрядчикам, субпоставщикам), привлекаемым участником закупок для исполнения договора в соответствии с объемом и перечнем выполняемых соисполнителями (субподрядчиками, субпоставщиками) поставок, работ, оказываемых услуг. В этом случае в составе заявки участник должен представить документы, подтверждающие соответствие предлагаемого соисполнителя (субподрядчика, субпоставщика) установленным требованиям, а также подтверждающие документы о том, что соисполнитель (субподрядчик, субпоставщик) осведомлен о своем привлечении и согласен принять

обязательства по выделяемому ему объему поставки товара, выполнения работ, оказания услуг и срокам.

Вместе с тем, привлечение соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора, заключаемого по результатам закупки, на основании чего согласование условий договоров, заключаемых с соисполнителем и третьим лицом, а также установление обязательных требований к соисполнителям для выполнения работ по договору, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Также, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, требования к субподрядным организациям устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно в соответствующем договоре, заключаемом между исполнителем и соисполнителем, и не могут быть установлены Заказчиком в Документации.

Кроме того, установление в Документации требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке документы о том, что соисполнитель (субподрядчик, субпоставщик) осведомлен о своем привлечении и согласен принять обязательства по выделяемому ему объему поставки товара, выполнения работ, оказания услуг и срокам, обременяют участника закупки заблаговременно обратиться к соответствующему лицу с целью получения указанных документов, что ставит возможность участия в закупке в зависимость от волеизъявления третьих лиц и ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеназванные требования противоречат подпункту пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Запроса цен, поскольку по указанному основанию заявки участников Запроса цен не отклонялись.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Мега Эксперт Групп» (ИНН: 4205306854, ОГРН: 1154205005976), направленную письмом Кемеровского УФАС России от 25.10.2018 № 03/10437, на действия (бездействие) заказчика ООО «Рудничное теплоснабжающее хозяйство» (ИНН: 4223713010, ОГРН: 1104223001299) при проведении запроса цен на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению процесса производства и передачи тепловой энергии

(теплоносителя) и горячего водоснабжения с использованием объектов, входящих в состав «Имущественного комплекса» (извещение № 31806992538) необоснованной.

2. Признать ООО «Рудничное теплоснабжающее хозяйство» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки.

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