

28 февраля 2018 года

г. Хаба-ровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>,

в присутствии представителей от:

<...>,

рассмотрев жалобу ЗАО «Второгнеупорматериалы, материалы дела №8-01\39,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ЗАО «Второгнеупорматериалы» на действия организатора закупки АО «РусГидроСнабжение» при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного отбора участников на право заключения договора поставки огнеупорной продукции для нужд филиалов АО «ДГК» (извещение №31705744157).

Как следует из жалобы и дополнений к ней, при оценке заявки общества по критерию «деловая репутация» закупочной комиссией в нарушение Положения о закупке и закупочной документации необоснованно было учтено решение арбитражного суда Новосибирской области от 25.09.2017 по делу №А73-18340/2017, присвоено ноль баллов, что привело к ущемлению прав общества как участника закупки, к неправильному отбору победителя закупки.

В заседании комиссии представитель ЗАО «Второгнеупорматериалы» поддержала доводы, изложенные в жалобе, дополнительно пояснив, что предметом судебного разбирательства по делу №А73-18340/2017 являлись иные правоотношения между истцом и обществом, не связанные с ненадлежащим исполнением либо неисполнением договоров, ошибочно размещенная на сайте arbitr.ru резолютивная часть решения суда не содержала информации о правоотношениях между истцом и ответчиком, данное обстоятельство впоследствии судом устранено, дело прекращено, определение о прекращении рассмотрения дела размещено судом на указанном сайте.

Из представленных АО «РусГидроСнабжение» возражений на жалобу, поддержанных в заседании комиссии его представителем, следует, что в соответствии с приложением 4 к документации о закупке одним из критериев оценки заявок является деловая репутация (участие в судебных разбирательствах), оцениваемая по наличию либо отсутствию за предшествующие дате окончания подачи заявок 12 месяцев вступивших в законную силу и не обжалованных участником судебных актов, которыми установлен факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) участником обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем и т.п.). Проверка указанной информации осуществляется по базе сведений, расположенной в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте arbitr.ru (портал «Федеральные арбитражные суды Российской Федерации»). При наличии хотя бы одного судебного акта, которым установлен факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) участником обязательств по договорам, заявке участника по данному критерию присваивается ноль баллов, отсутствие судебных актов влечет присуждение заявке пяти баллов. В ходе оценки заявок участников закупки установлено, что решением арбитражного суда Новосибирской области от 25.09.2017 по делу №А45-18340/2017 с ЗАО «Второгнеупорматериалы» в пользу ООО «Производственная компания» взыскана задолженность в размере 8 518,50 руб., проценты в размере 1 781,22 руб., в связи с ненадлежащим исполнением условий договора поставки. Решение арбитражного суда лицами, участвующими в деле, не обжаловано и вступило в законную силу 10.10.2017. Заявителем не оспаривается и в письме от 29.01.2018 №2907017 подтверждено, что спор связан с исполнением заключенного договора поставки, в котором ЗАО «Второгнеупорматериалы» выступает поставщиком. Поскольку 30.01.2018 в день подведения итогов закупки и определения победителя в информационной системе «Мой арбитр» имелась информация только о вступившем в законную силу решении суда о взыскании с общества задолженности, закупочной комиссией в соответствии с условиями документации о закупке обоснованно принято решение присвоить заявке общества по критерию «деловая репутация» ноль баллов. Заключение договора приостановлено в соответствии с уведомлением Хабаровского УФАС России, поставка товара не осуществляется.

От ООО «Торговая компания «Сибпроект», признанного победителем закупки, поступили возражения на жалобу, согласно которым закупка проведена без нарушений, ранжировка заявок осуществлена в соответствии с закупочной документацией.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела №8-01/39, пришла к следующим выводам.

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

Принятие решения по жалобе ООО «Второгнеупорматериалы» в порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 28.02.2018.

На момент рассмотрения жалобы и принятия решения по ней договор по результатам закупки не заключен.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора 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 о закупках).

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, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться 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 неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Согласно части 10 указанной статьи, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: 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 (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); сведения о начальной (максимальной) цене договора (пункт 4); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 12); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13).

16.11.2017 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru АО «РусГидроСнабжение» размещено извещение №31705744157 о проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного отбора участников на право заключения договора поставки огнеупорной продукции для нужд филиалов АО «ДГК» (ГКПЗ №70001.1), документация о закупке, методика. Начальная (максимальная) цена договора – 43 796 714,40 руб. без учета НДС, 51 680 123,00 руб. с НДС. Дата окончания подачи заявок – 06.12.2017. Дата рассмотрения заявок – 25.12.2017. Дата подведения итогов – 15.01.2018.

22.12.2017, 29.01.2018 на указанном сайте размещены уведомления о продлении сроков проведения закупки.

Организатором конкурса выступает АО «РусГидроСнабжение» на основании агентского договора от 23.09.2016 №ДВ/РГС-ДГК)(С).

Документация о закупке утверждена председателем закупочной комиссии, директором департамента закупок, маркетинга и ценообразования ПАО

«РусГидро» 15.11.2017.

Согласно пункту 2.11.2 документации о закупке, закупочная комиссия на своем заседании проводит ранжирование заявок по степени предпочтительности, заявки участников из числа успешно прошедших отборочную стадию оценки, ранжируются по количеству набранных баллов (от наибольшего к наименьшему), присвоенных заявкам по итоговой оценке их предпочтительности. Первый номер в ранжировке присваивается заявке, получившей по результатам оценки наибольшее количество баллов. Закупочная комиссия определяет победителя конкурса как участника конкурса, заявка которого заняла первое место в ранжировке заявок по степени предпочтительности для заказчика.

В соответствии с пунктом 2.8.3.1 закупочной документации, закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки, успешно прошедшие отборочную стадию, и проводит их предварительное ранжирование (или окончательное, если организатором не будет принято решение о проведении переторжки) ранжирование по степени предпочтительности для заказчика в соответствии с разделом 1 документации о закупке (приложением №4, которым установлен порядок оценки и сопоставления заявок).

В соответствии с приложением №4 к закупочной документации, устанавливающим порядок оценки и сопоставления заявок, оценка осуществляется по ценовому и неценовому критериям, при этом в соответствии с пунктом 4 данного порядка оценке подлежит деловая репутация (участие в судебных процессах), значимость которого составляет 5%, при этом повышает предпочтительность отсутствие за предшествующие date окончания подачи заявок 12 месяцев вступивших в законную силу и не обжалованных участником судебных актов, которыми установлен факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) участником обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем и т.п.). Проверка осуществляется по информационной базе сведений, расположенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу arbitr.ru (портал «Федеральные арбитражные суды Российской Федерации»). Наличие хотя бы одного судебного акта влечет снижение баллов до нуля, отсутствие судебных актов оценивается в 5 баллов.

Раздел 8 (приложение №3) к закупочной документации содержит отборочные критерии оценки заявок участников конкурса, соответствие участников требованиям документации о закупке устанавливается в том числе в соответствии с пунктом 32, согласно подпункту 32.9 которого участник закупки не должен обладать 4 и более ограничивающими факторами, указанными в методике проверки надежности (деловой репутации) и финансового состояния (устойчивости) участников закупочных процедур, проводимых ПАО «РусГидро», в частности, наличие судебных решений по искам третьих лиц в отношении дел, связанных с неисполнением и (или) ненадлежащим исполнением участником обязательств по договорам, вынесенных за последний год до дня окончания подачи заявок не в пользу участника на общую сумму обязательств по указанным договорам в размере от 15% и более от установленной в документации о закупке начальной (максимальной) цены, в любом случае общая сумма таких обязательств не должна превышать 5 000 000,00 руб. с учетом НДС (если иное не установлено в документации о закупке), проверка осуществляется по информационной базе сведений, расположенной в информационно-телекоммуникационной сети

«Интернет» по адресу arbitr.ru (портал «Федеральные арбитражные суды Российской Федерации»).

Таким образом, в соответствии с закупочной документацией оценке подлежат только судебные акты, которыми установлен факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) участником обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем и т.п.), размещенных на сайте arbitr.ru.

При этом ни Положением о закупке, ни закупочной документацией, ни методикой не установлена возможность оценки любого судебного акта, подтверждающего участие в судебных процессах, содержащего информацию о взыскании какой-либо задолженности, размещенного в судебной системе, равно как и не установлена возможность получения информации об участии того или иного участника в судебных процессах из каких-либо иных источников.

На участие в закупке поступили заявки ООО «НПКФ «Оскольские огнеупоры» с ценой предложения 34 961 998,56 руб., ООО «ТК «Сибпроект» с ценой предложения 37 490 354,37 руб., ЗАО «Второгнеупорматериалы» с ценой предложения 40 190 150,60 руб., ООО «ЭнергоИзолит-Групп» с ценой предложения 28 650 295,61 руб. (протокол от 06.12.2017 №РГС-316/ОК-В вскрытия конвертов с заявками).

Как следует из протокола от 16.01.2018 №РГС-316/ОК-Р, заявки ООО «НПКФ «Оскольские огнеупоры», ООО «ЭнергоИзолит-Групп» признаны несоответствующими и отклонены от дальнейшего участия в закупке, заявки ООО «ТК «Сибпроект» и ЗАО «Второгнеупорматериалы» признаны соответствующими условиям конкурса, приняты к дальнейшему рассмотрению, закупочной комиссией утверждена предварительная ранжировка заявок, предварительный балл по предпочтительности присвоен ООО «ТК «Сибпроект» - 1,05, ЗАО «Второгнеупорматериалы» - 0,52, комиссией принято решение провести переторжку, обе заявки допущены к участию в переторжке.

Согласно протоколу от 30.01.2018 №РГС-316/ОК-ВП, закупочной комиссией утверждены окончательные цены заявок участников после переторжки (ООО «ТК «Сибпроект» - 26 453 583,45 руб., ЗАО «Второгнеупорматериалы» - 26 409 786,74 руб.), утверждена итоговая ранжировка заявок участников (балл по итоговой предпочтительности ООО «ТК «Сибпроект» - 2,18, ЗАО «Второгнеупорматериалы» - 1,94). Победителем признано ООО «ТК «Сибпроект».

Из решения арбитражного суда Новосибирской области от 25.09.2017 по делу №А45-18340/2017, послужившего основанием для снижения баллов заявителю по критерию «деловая репутация», размещенного на сайте arbitr.ru, следует, что дело по исковому заявлению ООО «Производственная компания» к ЗАО «Второгнеупорматериалы» о взыскании 8 518,50 руб. рассмотрено в порядке упрощенного производства, суд решил исковые требования удовлетворить, взыскать с ответчика в пользу истца задолженность в указанной сумме, проценты в размере 1 781,33 руб., а также взыскать с ответчика в доход федерального бюджета сумму государственной пошлины в размер 2 000 руб.

Факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) обществом обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем и т.п.), равно как и иные недобросовестные действия общества, судом не установлены.

Из указанного судебного акта не следует, что ЗАО «Второгнеупорматериалы» допустило нарушение принятых на себя обязательств по исполнению договора, приведших к судебному спору.

Основанием присвоения нулевого балла заявке ЗАО «Второгнеупорматериалы» по критерию «деловая репутация» (участие в судебных процессах) послужило наличие судебного спора с ООО «Производственная компания» о взыскании в пользу последнего 8 518,50 руб., а также процентов.

Поскольку судебный акт не содержит информации о неисполнении и (или) ненадлежащем исполнении ЗАО «Второгнеупорматериалы» обязательств по договорам, в которых он выступает поставщиком (подрядчиком, исполнителем и т.п.), следовательно, данный акт исходя из положений закупочной документации не мог быть учтен при оценке его заявки по критерию «деловая репутация» в рамках проводимой закупки.

По смыслу статьи 5 Закона о закупках поставщик несет ответственность только за недобросовестные действия.

Исходя из таких обстоятельств, безосновательное снижение балла по критерию «деловая репутация» до нуля нарушает принципы информационной открытости закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках), равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках), так как само по себе наличие указанного судебного разбирательства (спора) не свидетельствует о предпринимательской недобросовестности данного участника закупки и, соответственно, не может служить основанием для присвоения нулевого балла, комиссией Хабаровского УФАС России жалоба ЗАО «Второгнеупорматериалы» признается обоснованной.

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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Второгнеупорматериалы» на действия закупочной комиссии АО «РусГидроСнабжение» при проведении открытого одно-этапного конкурса без предварительного отбора участников на право заключения договора поставки огнеупорной продукции для нужд филиалов АО «ДГК» (ГКПЗ №70001.1) (извещение №31705744157) обоснованной.
2. Признать действия закупочной комиссии АО «РусГидроСнабжение» при проведении указанного конкурса нарушающими пункты 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридическими лицами».
3. Выдать АО «РусГидроСнабжение» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведении торгов.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 КоАП РФ.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

ПО ДЕЛУ №8-01/39

«28» февраля 2018 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>, на основании своего решения от «28» февраля 2018 г. по делу № 8-01/39, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее - Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «РусГидроСнабжение» в срок до 23.03.2018 совершить действия, направленные на устранение нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», допущенного при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного отбора участников на право заключения договора поставки огнеупорной продукции для нужд филиалов АО «ДГК» (извещение №31705744157), с целью чего:

- отменить протокол от 16.01.2018 №РГС-316/ОК-Р в части предварительной ранжировки заявки ЗАО «Второгнеупорматериалы» в связи с присвоением предварительного балла по предпочтительности в размере 0,52,

- отменить протокол от 30.01.2018 №РГС-316/ОК-ВП в части итоговой ранжировки заявки ЗАО «Второгнеупорматериалы» в связи с присвоением балла по итоговой предпочтительности в размере 1,94,

- провести повторную оценку (ранжировку) заявки ЗАО «Второгнеупорматериалы» по предпочтительности (по критерию «деловая репутация (участие в судебных процессах)» в соответствии с закупочной документацией и с учетом замечаний, изложенных в решении по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Второгнеупорматериалы».