ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

РЕШЕНИЕ

от 31 июля 2023 г. N 223ФЗ-275/23

ПО РЕЗУЛЬТАТАМ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБЫ ООО "Г" НА ДЕЙСТВИЯ

(БЕЗДЕЙСТВИЕ) ЗАКАЗЧИКА, ОРГАНИЗАТОРА ПРИ ЗАКУПКЕ ТОВАРОВ,

РАБОТ, УСЛУГ В СООТВЕТСТВИИ С ФЕДЕРАЛЬНЫМ ЗАКОНОМ

ОТ 18.07.2011 N 223-ФЗ "О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ,

УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ"

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России - советника правового отдела N 4 Управления контроля размещения государственного заказа Ц.,

членов Комиссии ФАС России:

начальника отдела взаимодействия с территориальными органами Управления контроля размещения государственного заказа Д.,

начальника отдела контроля закрытых закупок N 2 Управления регулирования транспорта и контроля закрытых закупок М.,

при участии представителя:

АО "РА": Р. (доверенность от 01.06.2023 N 33), представители ПАО "РБ", АО "РВ" (далее - Оператор), ООО "Г" на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО "Г" от 07.07.2023 N 07/07 на действия (бездействие) заказчика ПАО "РБ", организатора АО "РА" при проведении состязательного отбора на право заключения договора на выполнение работ подготовительного периода 1 этапа строительства инвестиционного проекта "Строительство 2-ой очереди Нерюнгринской ГРЭС" для нужд филиала ПАО "РБ" - "Х" (Лот N 1-ТПиР-ОТМ-2023-ДФ) (извещение N gsnab23090DP, размещенное на сайте https://tender.lot-online.ru), в соответствии со [статьей 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=985&field=134) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

В ФАС России поступила жалоба ООО "Г" (далее - Заявитель) от 07.07.2023 N 07/07 на действия (бездействие) заказчика ПАО "РБ" (далее - Заказчик), организатора АО "РА" (далее - Организатор) при проведении состязательного отбора на право заключения договора на выполнение работ подготовительного периода 1 этапа строительства инвестиционного проекта "Строительство 2-ой очереди Нерюнгринской ГРЭС" для нужд филиала ПАО "РБ" - "Хабаровский" (Лот N 1-ТПиР-ОТМ-2023-ДФ) (извещение N gsnab23090DP, размещенное на сайте https://tender.lot-online.ru) (далее - Состязательный отбор, Жалоба).

Федеральный [закон](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024) от 18.07.2011 N 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](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100010&field=134) Закона о закупках.

В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=694&field=134) Закона о защите конкуренции по правилам [статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=985&field=134) 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](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024) о закупках.

При этом [частью 17 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=719&field=134) Закона о защите конкуренции установлено, что 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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно [части 1 статьи 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100024&field=134) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=2875&date=16.10.2024) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=452769&date=16.10.2024) Российской Федерации, [Законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024) 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](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100026&field=134) Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым положением о закупке продукции для нужд Группы "РБ", утвержденным решением Совета директоров ПАО "РБ" (протокол от 01.10.2020 N 316) (далее - Положение о закупке).

[Частью 5 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=561&field=134) Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным [законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024), размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с [частью 6 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=562&field=134) Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Состязательного отбора (далее - Извещение), закупочной документацией (далее - Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора - 21.04.2023;

2. Начальная (максимальная) цена договора - 1 600 231 081,20 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Состязательном отборе - 29.05.2023;

4. На участие в Состязательном отборе подано 5 заявок участников закупки;

5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Состязательном отборе - 29.06.2023;

6. По результатам рассмотрения заявок, поданных на участие в Состязательном отборе, соответствующей условиям Документации признана заявка одного участника закупки;

7. Дата подведения итогов Состязательного отбора - 29.06.2023;

8. По результатам подведения итогов победителем Состязательного отбора признан участник закупки с идентификационным номером "165342".

В соответствии с [частью 14 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=715&field=134) Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного [частью 14.1 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=716&field=134) Закона о защите конкуренции.

Согласно [части 14.1 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=716&field=134) Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный [частью 14 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=715&field=134) Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 17.07.2023 Комиссией ФАС России на основании [части 14.1 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=716&field=134) Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 31.07.2023.

[Частью 10 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100151&field=134) 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](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024) 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 Состязательного отбора Заказчиком, Организатором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком, Организатором принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя.

Представитель Организатора с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Состязательного отбора Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные [частью 10 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100151&field=134) Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке [статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=985&field=134) Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя Организатора, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100035&field=134) 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.

[Частью 6 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=198&field=134) Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно [пункту 2 части 10 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=405&field=134) Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

[Пунктом 9 части 10 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=412&field=134) Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Документации чтобы претендовать на победу в закупке и получение права заключить договор с Заказчиком, участник закупки в целом должен отвечать требованиям, установленным в Документации.

При этом согласно пункту 3.1.3 Документации полный перечень обязательных требований к участникам Состязательного отбора указан в подразделе 10.1 приложения N 3 к Документации (далее - Приложение N 3).

Вместе с тем в соответствии с пунктом 3.1.6 Документации для подтверждения соответствия установленным требованиям участник закупки обязан приложить в составе заявки документы, перечисленные в Приложении N 3.

Пунктом 3 Приложения N 3 установлено требование о том, что участник закупки не должен находиться в кризисном финансовом состоянии. Данный показатель оценивается в соответствии с методикой проверки ДриФС (далее - Методика ДриФС).

При этом в качестве подтверждения соответствия участника закупки вышеуказанному требованию в составе заявки участник закупки должен представить в том числе копии составленных в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершенный финансовый год (включающего в себя данные обязательной бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний завершенный и предшествующий ему финансовый год), с отметкой налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме и/или извещения о вводе сведений налоговым органом.

В соответствии с подпунктами "а", "б" пункта 4.9.6 Документации по результатам рассмотрения заявок Заказчик отклоняет несоответствующие заявки, в том числе ввиду несоответствия заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации, а также несоответствия участника Состязательного отбора требованиям Документации.

Согласно протоколу от 29.06.2023 N 3/Р Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя, поскольку в составе заявки Заявителя представлена копия бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершенный финансовый 2022 год без отметки налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции о приеме и/или извещения о вводе сведений налоговым органом, что не позволяет подтвердить финансовое состояние Заявителя в соответствии с Методикой ДриФС.

Из Жалобы следует, что Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя, поскольку сведения бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах за последний завершенный финансовый 2022 год размещены в Государственном информационном ресурсе бухгалтерской (финансовой) отчетности (размещенной по адресу: https://bo.nalog.ru), согласно которым Заявитель не находится в кризисном финансовом состоянии, что, в свою очередь, свидетельствует о соответствии Заявителя требованию, указанному в пункте 3 Приложения N 3, согласно которому участник не должен находиться в кризисном финансовом состоянии.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора пояснил, что Заявителем в составе заявки, поданной на участие в Состязательном отборе, не представлены документы, предусмотренные Документацией, подтверждающие принятие налоговым органом бухгалтерской (финансовой) отчетности, в связи с чем заявка Заявителя отклонена от участия в Состязательном отборе, поскольку Заказчику не представилось возможным установить соответствие Заявителя требованию пункта 3 Приложения N 3.

Вместе с тем представитель Организатора сообщил, что непредставленные Заявителем в составе заявки документы необходимы Заказчику для расчета показателей по Методике ДриФС, которая позволяет Заказчику определить квалифицированного исполнителя, способного обеспечить исполнение обязательств по заключаемому по итогам закупки договору.

Изучив представленные материалы, Комиссия ФАС России установила, что при рассмотрении заявок участников закупки на соответствие требованию пункта 3 Приложения N 3 Заказчиком производится расчет, в том числе таких показателей как "Доля привлеченных средств в пассивах", "Коэффициент абсолютной ликвидности", "Коэффициент финансовой независимости (автономии)", "Коэффициент покрытия внеоборотных активов долгосрочными источниками финансирования".

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что значения, рассчитываемые Заказчиком по вышеуказанным показателям для определения финансового состояния участника закупки, не позволяют Заказчику выявить исполнителя, имеющего соответствующий уровень квалификации и способного надлежащим образом исполнить обязательства по договору, поскольку наличие либо отсутствие у участника закупки необходимого уровня финансовых ресурсов не свидетельствует о невозможности исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Состязательного отбора.

Также представитель Организатора пояснил, что согласно Методике ДриФС Заявителю присвоено 0,37 балла, что соответствует кризисному финансовому состоянию.

При этом действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрено положений, закрепляющих понятия, а также критерии отнесения финансового положения лица к кризисному финансовому состоянию, неустойчивому финансовому состоянию, удовлетворительному финансовому состоянию.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что подтверждением необходимой квалификации участника закупки является наличие у такого участника опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ, при этом Заявителем в составе заявки представлены сведения о наличии опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ на сумму 3 340 600 409, 46 рублей.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика противоречат [пункту 2 части 1 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100035&field=134), [части 1 статьи 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=100024&field=134) Закона о закупках и нарушают [часть 6 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=198&field=134), [пункт 9 части 10 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=412&field=134) Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 7 статьи 7.32.3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=451792&date=16.10.2024&dst=5255&field=134) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с [частями 17](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=719&field=134), [20 статьи 18.1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=436352&date=16.10.2024&dst=993&field=134) Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

решила:

1. Признать жалобу ООО "Г" (ИНН: <...>; ОГРН: <...>) от 07.07.2023 N 07/07 на действия (бездействие) заказчика ПАО "РБ" (ИНН: <...>; ОГРН: <...>), организатора АО "РА" (ИНН: <...>; ОГРН: <...>) при проведении состязательного отбора на право заключения договора на выполнение работ подготовительного периода 1 этапа строительства инвестиционного проекта "Строительство 2-ой очереди Нерюнгринской ГРЭС" для нужд филиала ПАО "РБ" - "Хабаровский" (Лот N 1-ТПиР-ОТМ-2023-ДФ) (извещение N gsnab23090DP, размещенное на сайте https://tender.lot-online.ru) обоснованной.

2. Признать ПАО "РБ", АО "РА" нарушившими [часть 6 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=198&field=134), [пункт 9 части 10 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=LAW&n=415282&date=16.10.2024&dst=412&field=134) Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

3. Выдать ПАО "РБ", АО "РА" обязательное к исполнению [предписание](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&demo=1&base=PAS&n=923990&date=16.10.2024), направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 31.07.2023 по делу N 223ФЗ-275/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 31.07.2023 N 223ФЗ-275/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседание Комиссии

ФАС России

Х.В.ЦАКОЕВ

Члены Комиссии

ФАС России

Б.Н.ДЖАРИМОВ

К.Д.МИЛЕНЬКАЯ