ПАО «Русгидро»

Дубровинского ул., д. 43 корп. 1,

г. Красноярск, 660017

АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., д. 14, стр. 5, Москва, 115114

ООО «Энергетический Альянс Сибири»

Ленина ул., д. 243/2,

г. Горно-Алтайск, 649007

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-919/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергетический Альянс Сибири» 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»

20.11.2020 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

«********» (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Русгидро»: «********»,

ООО «Энергетический Альянс Сибири»: «********»

представители АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «Энергетический Альянс Сибири» б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 16.11.2020 № ЕО/64240/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Русгидро» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования распределительных устройств Эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «Русгидро» - «Северо-Осетинский филиал» (извещение № 31908455916), 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 «Энергетический Альянс Сибири» (далее - Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 16.11.2020 № ЕО/64240/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Русгидро» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования распределительных устройств Эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «Русгидро» - «Северо-Осетинский филиал» (извещение № 31908455916) (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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Русгидро» (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 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупках, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Конкурса, конкурсная документация (далее – Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 29.10.2019;

2. начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 298 039 535,15 рублей;
3. дата окончания подачи заявок – 22.05.2020;
4. на участие в Конкурсе подано — 14 заявок;
5. дата рассмотрения заявок — 29.10.2020;
6. к участию в Конкурсе допущено — 2 заявки;
7. дата подведения итогов Конкурса – 11.11.2020;
8. победителем Конкурса признан участник – ООО «АЛЬЯНСЭНЕРГО» с ценой договора 298 039 535,15 рублей.

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 Конкурса
Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе в допуске Заявителю к участию в закупке.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением 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, выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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 протоколу рассмотрения заявок ПАО «Русгидро» от 29.10.2020 № 8/ОРГ (далее – Протокол) коллективному участнику с порядковым номером № 2 (в состав которого входит в том числе Заявитель) (далее - Консорциум) отказано в допуске к участию в Конкурсе в связи с тем, что в нотариально заверенной копии соглашения между членами коллективного участника (договор о создании консорциума) (далее - Соглашение) отсутствуют сведения о солидарной ответственности таких участников, а также в связи с несоответствием предлагаемой к поставке Заявителем продукции требованиям пункта 2.1.1.3. таблицы 3.9 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе, в том числе, в связи с тем, что Соглашение не содержит положений о солидарной ответственности участников Консорциума.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя, пояснил, что в пункте 7.5 Соглашения предусмотрена солидарная ответственность участников Консорциума.

Пунктом 7.5 Соглашения установлено следующее: «За ненадлежащее исполнение своих обязанностей по настоящему Договору Участники несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации, включая возмещение понесенных убытков».

Согласно пункту 2 статьи 1047 Гражданского кодекса Российской Федерации если договор простого товарищества (консорциума) связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения.

Таким образом, Комиссия ФАС России изучив Соглашение, приходит к

выводу, что положения Соглашения не противоречат требованиям Документации, в связи с чем действия Заказчика отказавшего Заявителю в допуске к участию в Конкурсе по указанному основанию противоречат требованиям Закона о закупках и являются неправомерными.

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что Заявителю отказано в допуске к участию в закупке, в том числе в связи с несоответствием предлагаемой к поставке Заявителем продукции требованиям пункта 2.1.1.3 таблицы 3.9 Документации, а именно: в пункте 2.1.1.3 таблицы 3.9 Документации установлено техническое требование к предмету закупки, согласно которому поставляемое оборудование обязано иметь степень защиты в соответствии с ГОСТ 14254-96: IP41. При этом в приложенном Заявителем в составе заявки в дополнительном файле «Техописание КРУ-10 кВ (испыт)», представленном Заявителем в составе заявки, на странице 4 в таблице «Основные параметры» указана степень защиты в соответствии с ГОСТ 142543-96: IP31.

Комиссия ФАС России, изучив положение Документации, установила, что в соответствии с пунктом 2.1.1.3. таблицы 3.9 Документации участникам закупки необходимо указать следующие характеристики предлагаемого к поставке оборудования: «ГОСТ 14254-96: IP41».

Вместе с тем, Комиссия ФАС России изучив заявку Заявителя, установила, что Заявителем в своем техническом предложении по пункту 2.1.1.3 таблицы 3.9 технического предложения указаны следующие характеристики предлагаемого к поставке оборудования: «ГОСТ 14254-96: IP41», что в свою очередь не противоречит требованиям Документации.

При этом пунктом 1.2.15 Документации установлены требования к описанию поставляемого по предмету закупки продукции согласно которым, участник закупки обязан представить подробное предложение поставляемой продукции, включая функциональные характеристики (потребительские свойства), количественные и качественные характеристики продукции по параметрам эквивалентности, указанным в технических требованиях Заказчика в соответствии с формой технического предложения, установленной в подразделе 7.4 Документации (далее — Форма технического предложения).

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что в Форме технического предложения, а также в технической части Документации отсутствует обязанность у участников закупки предоставлять дополнительные файлы к составу заявки.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что приложенный Заявителем в составе заявки дополнительный файл «Техописание КРУ-10 кВ (испыт)» не является описанием технических и функциональных характеристик предлагаемого к поставке оборудования, а является только примером предлагаемого к поставке оборудования ранее произведенного.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России изучив заявку Заявителя, установила, что Заявителем соблюдены все обязательные требования Документации, а именно: Заявителем указаны все необходимые характеристики предлагаемого к поставке оборудования в своем техническом предложении, которые в свою очередь соответствует обязательным требованиям Документации.

Кроме того, заявка Заявителя содержит согласие на поставку товара в соответствии с условиями Документации.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком неправомерно отказано в допуске Заявителю к участию в закупке, в связи с несоответствием дополнительного файла, представленного Заявителем в составе заявки.

Учитывая отсутствие доказательств, свидетельствующих о несоответствии заявки Заявителя обязательным требованиям Документации, Комиссии ФАС России не представляется возможными прийти к выводу о правомерности принятого Заказчиком в отношении заявки Заявителя решения.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика, неправомерно отказавшего Заявителю в допуске к участию в закупке, противоречат части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают требования части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Энергетический Альянс Сибири» (ИНН: 0411150718, ОГРН: 1100411002372) б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 16.11.2020 № ЕО/64240/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Русгидро» (ИНН: 2460066195, ОГРН: 1042401810494) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования распределительных устройств Эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «Русгидро» - «Северо-Осетинский филиал» (извещение № 31908455916) обоснованной.

2. Признать ПАО «Русгидро» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ПАО «Русгидро», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 20.11.2020 № 223ФЗ-919/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 20.11.2020 № 223ФЗ-919/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административных правонарушениях.

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

Ведущий Комиссии ФАС России
«********»

Члены Комиссии ФАС России
«********»

«********»

«********»