

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ОптикЭнергоСтрой»

Резолютивная часть оглашена:

07.12.2022г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России ..., главного специалиста- эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов ..., специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов ... (далее – Комиссия),

рассмотрев общества с ограниченной ответственностью ООО «ОптикЭнергоСтрой» (далее – Заявитель) на действия Филиал ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Волги (далее - Заказчик) при проведении Запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту ПТК АСУ ТП ПС 220кВ Левобережная для нужд филиала ПАО "Россети" - Самарское ПМЭС (извещение № 32211868772, <https://zakupki.gov.ru/>, <https://www.rts-tender.ru/>) (далее –Запрос предложений),

в присутствии представителей Заказчика –...(доверенность №224-22 от 05.12.2022г.), ...(доверенность №170-22 от 09.11.2022г.), представитель Заявителя участия в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи не принял, извещен надлежащим образом,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

29.11.2022г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «ОптикЭнергоСтрой» на действия Филиал ПАО «Россети» - МЭС Волги при проведении Запроса предложений.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель,

Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, Закупочная документация содержит дискриминационные требования, позволяющие выиграть процедуру заранее определенному участнику.

Заказчик просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Запроса предложений, представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 02.12.2022г. № 10809/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

21.11.2022г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № 32211868772 о проведении Запроса предложений. Актуальная документация Запроса предложений (далее – Документации о закупке) размещена в ЕИС: 21.11.2022г.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона

Комиссией Самарского УФАС установлено, что подпунктом 2 пункта 1 Приложения №1 к части II «Информационной карте закупки» установлен критерий оценки заявки – наличие копий партнерских сертификатов фирм-производителей (R_{oi}).

В соответствии с пунктом 4 Приложения №1 к части II «Информационной карте закупки» по критерию «Наличие копий партнерских сертификатов фирм-производителей» (коэффициент R_{oi} i -й заявки) оценка по данному критерию производится членами Закупочной комиссии (при необходимости – с привлечением экспертов) на основании копий партнерских сертификатов фирм-производителей либо копий официальных писем производителей оборудования, авторизующие Участника на выполнение работ по техническому сопровождению и обслуживанию оборудования на указанный срок действия договора. Оценивается заявленное количество следующих документов.

Таблица 1

Наименование документов	Количество
Наличие партнерских сертификатов фирм-производителей либо копии официальных писем производителей оборудования (ООО «Инжиниринговый Центр «ЭнергопромАвтоматизация» (ООО «ИЦ «ЭПА»)), г. Санкт-Петербург)	1 (R_{oi})

За наличие документов, указанных в Таблице 1, присваивается рейтинг заявки по данному критерию $R_{oi} = 100$ баллов. Если участником не представлены документы, указанные в Таблице 1, рейтинг заявки данного участника по данной позиции равен 0 баллов.

В соответствии с п. 1.2. Приложения 2 к Положению о закупках перечень отборочных (минимальных обязательных к выполнению всеми участниками закупки) требований, критерии оценки (ценовые и неценовые) и порядок оценки заявок Участников утверждаются закупочной комиссией в составе документации о закупке при проведении каждой закупки на основании настоящих «Типовых требований к участникам закупки, критериев и порядка оценки заявок участников закупок».

Из указанного пункта также следует, что с целью определения степени предпочтительности (итогового рейтинга) заявок участников, соответствующих установленным в документации о закупке отборочным требованиям, в документации о закупке могут устанавливаться критерии оценки, учитывающие как ценовые, так и неценовые параметры заявок участников. Ценовые критерии применяются для оценки степени предпочтительности по стоимости заявки участника. Неценовые критерии применяются для оценки по иным, отличным от стоимости, параметрам заявки участника.

Таким образом, Положение о закупке, которым Заказчик обязан руководствоваться при осуществлении закупочной деятельности определяет победителя закупки как на основании ценовых, так и неценовых критериев заявок участников.

На основании действующего законодательства, согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должен руководствоваться Заказчик при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Закон о закупках не обязывает Заказчика исключать из критериев оценки заявок участников такие критерии, как нестоимостные, а также допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение

получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в Документации о закупке способствующих тому требований к участникам закупки.

Согласно пояснениям Заказчика, установление данного критерия оценки заявок основано на письме ПАО «ФСК ЕЭС» от 28.11.2018 №ВД/287/2389. В соответствии с которым, рекомендуется учитывать при выборе подрядных организаций на выполнение пуско-наладочных работ и технического обслуживания наличие у таких подрядных организаций разрешительных сертификатов, либо авторизационных писем производителей, а также писем от производителей оборудования АСУТП/ССПИ.

Программно – технический комплекс АСУТП является сложным высокотехнологичным оборудованием, состоящим из множества компонентов разных производителей на каждом уровне иерархии построения АСУТП. Вместе с тем, ответственность за работоспособность отдельных компонентов системы в составе единого программно-технического комплекса (ПТК) АСУТП с оборудованием различных производителей уровней построения системы и программным обеспечением верхнего уровня (SCADA система), производителем которого является ООО «Инжиниринговый Центр «ЭнергопромАвтоматизация», а также гарантийные обязательства за работоспособность системы в целом несет производитель ПТК АСУТП-ООО «Инжиниринговый Центр «ЭнергопромАвтоматизация», именно по этой причине оценке подлежат партнерские сертификаты данного производителя.

Кроме того, в случае отсутствия у подрядчика необходимого уровня взаимодействия с производителями оборудования АСУ ТП, а также необходимых компетенций, подтвержденных сертификатами или авторизационными письмами производителей, привлечение его к выполнению вышеуказанных работ, и в целом работ по пуско-наладке или техническому обслуживанию может привести к недопустимым для Заказчика последствиям в виде технологических нарушений и аварий в электроэнергетике, а также, в соответствии с письмами производителей, приведет к снятию с их стороны гарантийных обязательств и отказу в предоставлении технической поддержки.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований или применения различных критериев оценки заявок к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Установленный Заказчиком критерий оценки заявок, связанный с

представлением копий партнерских сертификатов фирм-производителей, в равной мере применяется ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Заказчика.

Выбор победителя процедуры, заявка которого по результатам сопоставления заявок на основании указанных в Документации о закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора, не является нарушением принципа равноправия, если указанные критерии оценки предоставляют Заказчику дополнительные гарантии качества выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 Закона при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Использование Заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Само по себе предъявление Заказчиком указанного критерия не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на состояние конкуренции.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления

деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Действия Заказчика по включению в Документацию о закупке критериев оценки заявок могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если потенциальный участник докажет, что рассматриваемые критерии включены в Документацию о закупке специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует цели и потребности проводимой Заказчиком процедуры. Данный довод Заявителем ООО «ОптикЭнергоСтрой» при рассмотрении жалобы не доказан.

При указанных обстоятельствах, наличие у участника партнерских сертификатов фирм-производителей либо официальных писем производителя оборудования позволяет судить о соответствующей квалификации персонала организации, а также опыта сервисного обслуживания оборудования и способности выполнить объем работ, предусмотренный закупочной документацией, в связи с чем использование названного критерия является обоснованным.

Наличие копий партнерских сертификатов фирм-производителей (R_{Oj}) не является отборочным требованием к участникам Запроса предложений, а представляет собой оценочный критерий заявки участника. Сама по себе невозможность набрать участником закупки по установленным критериям и порядку оценки заявок максимального количества баллов также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции. Кроме того, при отсутствии копий партнерских сертификатов фирм-производителей либо копий официальных писем производителей оборудования итоговый рейтинг заявки может быть повышен путем предложения по ценовому критерию наиболее низкой стоимости заявки участника.

При указанных обстоятельствах установление и применение Заказчиком критерия – наличие копий партнерских сертификатов фирм-производителей (R_{Oj}) не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок.

Поскольку установленный в закупочной документации критерий оценки заявки обусловлен потребностью заказчика в работах определенного качества, отсутствуют основания полагать, что данный критерий установлен в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При указанных обстоятельствах доказательств невозможности получения партнерских сертификатов фирм-производителей либо копий официальных писем производителей оборудования не установлено. Довод Заявителя признается Комиссией необоснованным.

Относительно довода Заявителя о неправомерности установления в Проекте договора права Заказчика проверять наличие необходимой квалификации/необходимых сертификатов у персонала, привлекаемого для исполнения Договора (работников Исполнителя и (или) субисполнителя) и ответственности исполнителя в виде штрафа за нарушение Исполнителем права Заказчика, Самарское УФАС России сообщает следующее.

Установленный подпунктом 2 пункта 1 Приложения №1 к части II «Информационной карте закупки» критерий – наличие копий партнерских сертификатов фирм – производителей и сертификаты персонала, право проверки которых установлено Заказчиком в пункте 4.4.7. Проекта договора не являются тождественными.

Критерий о наличии копий партнерских сертификатов фирм- производителей предъявляется к участнику закупки, в то время как право на проверку квалификации /необходимых сертификатов, предусмотренное пунктом 4.4.7 Проекта договора относится к персоналу, привлекаемому для исполнения Договора.

В связи с чем, вывод Заявителя о двойной ответственности за непредоставление копий партнерских сертификатов фирм- производителей, в виде «0» баллов по нестоймостному критерию и в виде штрафа, предусмотренного пунктом 7.21 Проекта договора, является ошибочным. Довод Заявителя признается Комиссией Самарского УФАС России необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ОптикЭнергоСтрой» необоснованной.