

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-629/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Восходъ» 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»

04.07.2017 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии: <...>

при участии представителей: <...>

представители ООО «Восходъ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Восходъ» от 27.06.2017 № 01-31705230948 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение незавершенного объема работ по строительству ВЛ 330 кВ Псков – Лужская на территории Псковской области по титулу «ВЛ 330 кВ Псков – Лужская» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Северо-Запада (извещение № 31705230948), 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 «Восходъ» 19.06.2017 № 03-31705230948 (вх. от 27.06.2017 № 97124/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение незавершенного объема работ по строительству ВЛ 330 кВ Псков – Лужская на территории Псковской области по титулу «ВЛ 330 кВ Псков – Лужская» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Северо-Запада (извещение № 31705230948) (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 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 (далее – положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ФСК ЕЭС» от 09.01.2017 № 352 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

16.06.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- - - Заказчиком в Документации неправомерно установлены избыточные требования к подтверждению подлинности банковской гарантии;
 - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений;
 - Согласно доводу Заявителя, Заказчик неправомерно оставляет за собой право одностороннего отказа от исполнения договора, в случае когда подрядчик перестал удовлетворять закрепленным в организационно-распорядительном документе Заказчика критериям показателей устойчивости деятельности подрядчика.

Представители Заказчика, Организатора с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Организатора, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи

18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно Доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлены избыточные требования к подтверждению подлинности банковской гарантии.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 5 статьи 1.3 Положения о закупке.

Пунктом 3.3.13.3.4 Тома 1 Документации установлено, что банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством Российской Федерации, действовать от имени банка без доверенности, что должно быть подтверждено соответствующими документами (приказ, протокол и т.п.), или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности. Вместе с банковской гарантией участник закупки в составе своей заявки предоставляет следующие документы:

- решение (выписка из протокола) уполномоченного органа управления гаранта о назначении (избрании) единоличного исполнительного органа гаранта (копия, заверенная гарантом);
- доверенность на уполномоченное лицо, действующее от имени гаранта (оригинал / нотариально заверенная копия/копия, заверенная гарантом) (в случае если банковская гарантия подписана уполномоченным лицом, действующим от имени гаранта на основании доверенности). К доверенности, выданной в порядке передоверия, должна прилагаться доверенность на уполномоченное лицо, выдавшее доверенность в порядке передоверия (оригинал / нотариально заверенная копия / копия, заверенная гарантом). В случае если в доверенности на право подписи банковской гарантии имеются ограничения (подписание банковской гарантии осуществляется в рамках внутренних нормативных документов банка, решений кредитных комитетов, структурных подразделений или должностных лиц банка), необходимо представление всех поименованных в доверенности решений или, в случае отказа банка от предоставления данных документов, письма от уполномоченного лица банка, что предоставление данной банковской гарантии осуществляется в соответствии с решениями, перечисленными в доверенности.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил документов, информации, подтверждающих, что Заказчиком неправомерно установлены избыточные требования к подтверждению подлинности банковской гарантии.

При этом, Комиссия в отсутствии указанных документов, информации не может

сделать вывод, что установление указанных требований неправомерно и (или) приводит к ограничению количества участников закупки

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений по критериям «Опыт выполнения строительно-монтажных работ на электросетевых объектах капитального строительства 330 киловольт и выше за последние 3 года» и «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов».

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 3.6.3.5 Тома 1 Документации установлено, что оценка по критерию «Опыт выполнения строительно-монтажных работ на электросетевых объектах капитального строительства 330 киловольт и выше» производится в отношении договоров со стоимостью не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора.

При этом оценка производится на основании представленной участниками справки об опыте выполнения строительно-монтажных работ на электросетевых объектах капитального строительства 330 киловольт и выше за последние 3 года (форма 7) и по количеству договоров на выполнение таких работ.

Оценка рейтинга каждой заявки производится по следующей шкале:

1 договор – 0 баллов;

2 договора – 10 баллов;

3 договора – 20 баллов;

4 договора – 30 баллов;

5 договоров – 40 баллов;

6 договоров – 50 баллов;

7 договоров – 60 баллов;

8 договоров – 70 баллов;

9 договоров – 80 баллов;

10 договоров – 90 баллов;

11 договоров и более – 100 баллов.

Кроме того, пунктом 3.6.3.6 Тома 1 Документации установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений по критерию «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов».

В соответствии с указанным пунктом Документации оценка на основании справки о привлекаемых кадровых ресурсах (форма 8) и обязательно прилагаемых к ней подтверждающих материалов в виде выписки из штатного расписания.

Заказчиком оценивается заявленное количество следующих специалистов:

Специальность	Расчетное количество человек, установленное проектом
Рабочие (промежуточный критерий K1)	80 (K1min)
Инженерно-технические работники (промежуточный критерий K2)	10 (K2min)
Служащие (промежуточный критерий K3)	3 (K3min)
МОП и охрана (промежуточный критерий K4)	2 (K4min)

Расчет рейтинга каждой заявки по промежуточному критерию «Количество Рабочих (K1i)» производится по следующей шкале:

80 человек – 0 баллов;

81 человек – 10 баллов;

82 человека – 20 баллов;

83 человека – 30 баллов;

84 человека – 40 баллов;

85 человек – 50 баллов;

86 человек – 60 баллов;

87 человек – 70 баллов;

88 человек – 80 баллов;

89 человек – 90 баллов;

90 человек и более – 100 баллов.

При этом:

- если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество рабочих не превышает расчетное количество человек, установленное проектом, заявке данного участника по критерию «Количество рабочих» присваивается значение 0 баллов;

- если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество рабочих равно или превышает 90 человек, заявке данного участника по критерию «Количество рабочих» присваивается значение 100 баллов.

Аналогичный порядок оценки установлен по промежуточным критериям «Количество инженерно-технических работников (К2i)», «Количество служащих (К3i)».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что подтверждение участниками наличия большего количества персонала относительно расчетного количества человек, установленного проектом, свидетельствует об увеличении интенсивности выполнения работ по предмету договора, заключаемого по результатам закупки.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил надлежащих доказательств, подтверждающих обоснованность указанного довода, в связи с чем, довод не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Заявителя, Заказчик неправомерно оставляет за собой право одностороннего отказа от исполнения договора, в случае когда подрядчик перестал удовлетворять закрепленным в организационно-распорядительном документе Заказчика критериям показателей устойчивости деятельности подрядчика.

В соответствии со статьей 22.5 Проекта договора Документации Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора, в случае когда подрядчик перестал удовлетворять закрепленным в организационно-распорядительном документе Заказчика критериям показателей устойчивости деятельности подрядчика.

Вместе с тем, проект договора Документации не содержит организационно-распорядительного документа Заказчика, перечня критериев устойчивости, а также порядка оценки таких критериев устойчивости, что не позволяет установить, на основании каких именно показателей таких критериев Заказчик имеет право в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора

Кроме того, в соответствии с положения Гражданского Кодекса Российской Федерации односторонний отказ возможен в случае неисполнения одной из сторон обязательств по договору.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в проекте договор Документации противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Пунктом 11 части 10 статьи 4 и пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации и извещении о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Вместе с тем, Документация не содержит указаний на конкретную дату рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Таким образом, в Документации и Извещении Заказчиком не установлены конкретные даты рассмотрения предложений участников закупки и даты подведения итогов закупки, что нарушает пункт 7 части 9 статьи 4 и пункт 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Восходъ» от 27.06.2017 № 01-31705230948 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение незавершенного объема работ по строительству ВЛ 330 кВ Псков – Лужская на территории Псковской области по титулу «ВЛ 330 кВ Псков – Лужская» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Северо-Запада (извещение № 31705230948) обоснованной в части неправомерного положения проекта договора Документации о возможности одностороннего отказа от исполнения обязательств по договору.

2. Признать ПАО «ФСК-ЕЭС», АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» нарушившими часть 1 статьи 2, пункт 7 части 9 статьи 4, пункт 11 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Выдать ПАО «ФСК-ЕЭС», АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 04.07.2017 № 223ФЗ-629/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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