

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Транс Энерго» 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»

16.09.2015 Москва

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

XX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX

XX

XX  
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «Транс Энерго»: – XXXXXXXXXXXXX – доверенность от 15.09.2015 №119;

АО «Санкт-Петербургские электрические сети»: XXXXXXXXXXXXX – доверенность № 354 от 06.08.2015;

ООО «ПитерЭнергоМаш»: XXXXXXXXXXXXX – доверенность № 05 от 09.09.2015,

рассмотрев жалобу ООО «Транс Энерго» от 08.09.2015 № 332 на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» 1 этап (извещение № 31502537293) 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 «Транс Энерго» (далее – Заявитель) от 08.09.2015 № 332 (вх. от 08.09.2015 № 94949/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» 1 этап (извещение № 31502537293) (далее – Конкурс).

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 заказчика 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 закупках товаров, работ, услуг Акционерного общества «Санкт-Петербургские электрические сети», утвержденным решением Совета директоров АО «СПб ЭС» от 29.04.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

04.07.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы и пояснений представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя в части необоснованного отклонения заявки ООО «Транс Энерго» по результатам очных конкурентных переговоров от участия в Этапе №2 Конкурса.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с частью 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 пункту 5 статьи 12 Положения о закупке не допускаются к участию участники закупочной процедуры в случае

непредставления сведений, предусмотренных требованиями Документации.

Конкурсная комиссия отказывает в допуске к участию в дальнейших процедурах конкурса (как до переговоров, так во время них или после) участникам закупочной процедуры, не соответствующим требованиям Документации ( пункт 47.5 Положения о закупке).

В соответствии с подпунктами «а» и «с» пункта 4.8.1.3 Документации по результатам проведения Этапа №1 «...Конкурсная комиссия вправе отклонить от участия в Этапе №2 Конкурсные заявки, в том числе, в случаях:

а) непредставления оригиналов или копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено конкурсной документацией либо наличие в таких документах недостоверных сведений об Участнике закупки или о товарах, о работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых проводится закупка;

с) несоответствия технического предложения (технического решения) и предложения Участника о порядке организации учета в случае отсутствия возможности установки узла учета на имуществе Заказчика требованиям и потребностям Заказчика...».

Согласно Итоговому протоколу по 1 этапу от 08.09.2015 №1006/4 Конкурсной комиссией принято решение отклонить по результатам очных конкурентных переговоров заявку участника ООО «Транс Энерго» по следующим причинам:

«1. Не подтверждено п. 11.3, 11.6, 11.7 Технического задания Документации в части основного и резервного канала связи.

2. Не указана степень локализации поставляемого трансформатора фирмы SEАпо ППРФ №1224 от 24.12.13».

Согласно пояснением представителя Заказчика на заседании Комиссии ФАС России по техническим причинам в Итоговом протоколе по 1 этапу от 08.09.2015 №1006/4 ошибочно указаны пункты 11.3, 11.6, 11.7 Технического задания Документации, которым не соответствует заявка участника ООО «Транс Энерго», по содержанию требования, которым не соответствует заявка участника ООО «Транс Энерго» содержатся в пунктах 8.3, 8.6, 8.7 Технического задания Документации.

В соответствии с указанными пунктами Технического задания Документации необходимо:

«...8.3 выполнить аттестацию АИИС КУЭ и разработать инструкцию по её эксплуатации.

8.6 обеспечить совместимость оборудования АИИС КУЭ подстанции с программным обеспечением «Пирамида-2000».

- - для организации основного и резервного каналов передачи данных АИИС КУЭ на ЦСОД АО «СПб ЭС» предусмотреть GSM модемы...».

По мнению представителя Заказчика, заявка участника ООО «Транс Энерго» не содержит предложения по выполнению вышеуказанных требований Документации.

На заседании Комиссии ФАС России в ходе документального анализа заявки участника ООО «Транс Энерго» установлено следующее.

Согласно Приложению № 3 к письму о подаче оферты от 29.07.2015 № 2907 «Протокол разногласий к проекту договора» участник ООО «Транс Энерго» обязуется:

«...12.3 выполнить аттестацию АИИС КУЭ и разработать инструкцию по её эксплуатации.

12.6 обеспечить совместимость оборудования АИИС КУЭ подстанции с программным обеспечением «Пирамида-2000».

- - для организации основного и резервного каналов передачи данных АИИС КУЭ на ЦСОД АО «СПб ЭС» предусмотреть GSM модемы...» (Приложение № 1 к Договору)».

Таким образом, заявка участника ООО «Транс Энерго» соответствует требованиям, установленным в пунктах 8.3, 8.6, 8.7 Технического задания Документации.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что требование об указании «степени локализации поставляемого трансформатора фирмы SEА по ППРФ №1224 от 24.12.13» не установлено ни в Документации, ни в Положении о закупке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части отклонения заявки ООО «Транс Энерго» по результатам очных конкурентных переговоров от участия в Этапе №2 Конкурса необоснованны и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупке).

В положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами (часть 3 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно пункту 1 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о способе закупки.

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Статьей 7 раздела 5 Положения о закупке предусмотрен такой способ проведения закупки, как конкурс, в том числе многоэтапный.

В соответствии с пунктом 19.3 статьи 19 Положения о закупке конкурсная документация должна содержать все требования и условия конкурса, а также подробное описание всех его процедур. Также Конкурсная документация должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе (пункт 19.5 Положения о закупке).

Согласно пояснениям представителя Заказчика форма закупки определяется Документацией в соответствии с требованиями Положения о закупке.

В соответствии с Извещением и пунктом 1.1.1 статьи 1 Документации Заказчиком установлен способ и форма проведения закупки, а именно, открытый двухэтапный конкурс с использованием функционала электронной торговой площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: [www.otc.ru](http://www.otc.ru) (в электронной форме).

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о проведении Конкурса в форме, не предусмотренной Положением о закупке, не нашел своего подтверждения.

3. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 21.2 Положения о закупке заявки представляются по форме, в порядке, месте и до истечения срока, указанных в конкурсной документации.

Участник закупочной процедуры вправе подать только одну заявку на участие в конкурсе в отношении каждого предмета конкурса (лота) (пункт 21.8 Положения о закупке).

Статьей 21 Положения о закупке, а также пунктом 4.7 Документации установлен порядок подачи заявки в письменной форме.

Порядок подачи заявки в электронной форме установлен пунктом 4.6 Документации, а именно:

«...Порядок подачи Заявок на электронной торговой площадке [www.otc.ru](http://www.otc.ru) определяется правилами и инструкциями данной системы и соглашением Участника с оператором данной системы.

Все требуемые документы в соответствии с условиями Документации должны быть предоставлены Участником конкурса через систему [www.otc.ru](http://www.otc.ru) в отсканированном виде в доступном для прочтения формате (предпочтительнее формат \*.pdf). При этом сканирование документов должно быть произведено после того, как они будут оформлены в соответствии с требованиями, указанными в Документации.

Заявка на электронной торговой площадке [www.otc.ru](http://www.otc.ru) должна быть подана до истечения сроков, указанных в Извещении о проведении конкурса».

Таким образом, Заказчиком в Документации установлено требование к подаче заявки на участие в Конкурсе как в письменной, так и в электронной форме.

Учитывая изложенное, указанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки (пункт 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках).

Согласно части 12 статьи 4 Закона о закупке, пункту 4.5 Положения о закупке протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В соответствии с Извещением:

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 18.08.2015 в 12:00;

Дата и время рассмотрения заявок (по местному времени заказчика): 28.08.2015 в 12:00;

Дата и время подведения итогов (по местному времени заказчика): 28.08.2015 в 12:00.

Согласно пункту 4.7.7 Документации Организатор Конкурса заканчивает принимать Конкурсные заявки по Этапу №1 (в том числе прием на рассмотрение опытных образцов оборудования) в 12:00 по московскому времени 18 августа 2015 г.

Заказчик проводит процедуру рассмотрения конкурсных заявок участников по Этапу № 1 и публикует на официальном сайте результаты рассмотрения в срок до 28.08.2015 г. (пункт 4.9.1 Документации).

Протокол вскрытия заявок на участие в Конкурсе от 18.08.2015 № 1006 опубликован на официальном сайте 20.08.2015. Согласно данному Протоколу на момент окончания срока подачи заявок на участие в 1 этапе открытого Конкурса в электронной форме 18.08.2015 12:00 - подано 9 заявок в электронной форме и 10 заявок на бумажном носителе.

Протокол рассмотрения заявок и допуска до переговоров № 1006/2 от 18.08.2015 опубликован на официальном сайте 20.08.2015.

Итоговый протокол рассмотрения заявок по 1 этапу от 28.08.2015 №1006/4 (отмененный) опубликован 02.09.2015.

Итоговый протокол рассмотрения заявок по 1 этапу от 08.09.2015 №1006/4 (действующий) опубликован 09.09.2015.

Согласно пояснениям Представителя Заказчика, Итоговый протокол рассмотрения заявок по 1 этапу от 28.08.2015 №1006/4, опубликованный 02.09.2015 отменен на основании поступившего обращения участника по вопросу пересмотра результатов Протокола №1006/4 от 28.08.2015 г.

Итоговый протокол рассмотрения заявок по 1 этапу от 08.09.2015 №1006/4 (действующий), опубликованный 09.09.2015, не представляет собой новый Протокол по содержанию, а содержит изменения с учетом замечаний участника, а именно указаны основания отклонения заявок на участие в Конкурсе.

Таким образом, Заказчиком соблюдены сроки окончания подачи заявок, рассмотрения заявок и подведения итогов по 1 этапу, а также сроки опубликования соответствующих протоколов.

Учитывая изложенное, довод Заявителя о сокращении срока подачи заявок и срока рассмотрения заявок на участие в Конкурсе; пересмотра результатов закупки и опубликования нового Итогового протокола; не указания оснований отклонения заявок на участие

в Конкурсе не нашел своего подтверждения.

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

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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 24.1 Положения о закупке Конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных участниками закупочной процедуры, признанными участниками конкурса. Оценка и сопоставление таких заявок не может превышать 10 (десять) дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе, если иной срок не указан в конкурсной документации.

Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются ЗК/ПДЗК в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией (пункт 24.2 Положения о закупке).

В соответствии с пунктом 47.6 Положения о закупке в рамках первого этапа по результатам рассмотрения предварительных заявок на участие в конкурсе, переговоров с участниками закупочной процедуры Конкурсная комиссия формирует перечень участников закупочной процедуры, допущенных ко второму этапу, а Заказчик окончательное техническое задание.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика подтвердил, что в Документации не установлены критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе и пояснил, что установление критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе предполагалось на втором этапе Конкурса.

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. Согласно пояснениям представителя Заявителя в Разделе Документации «Содержание» отсутствует пункт 6.8 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что нумерация пунктов по тексту Документации, начиная с пункта 6.8, не соответствует нумерации пунктов Документации, указанных в «Содержании» Документации.

Вместе с тем, Документация содержит все пункты, указанные в «Содержании» Документации, исходя из наименований соответствующих пунктов. Неточности в нумерации пунктов Оглавления не влияют на возможность участия в Конкурсе.

Таким образом, довод о том, что Документация содержит ссылки на несуществующие пункты Документации, не нашел своего подтверждения.

7. Согласно пункту 23.4 Положения о закупке если к участию в закупочной процедуре не допущен ни один участник или допущен только один участник, закупочная процедура признается несостоявшейся.

Протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе должен содержать информацию о признании конкурса несостоявшимся в случае, если он был признан таковым с указанием причин признания конкурса несостоявшимся (пункт 23.5 Положения о закупке).

Также согласно пункту 23.8 Положения о закупке в случае если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе всех участников закупочной процедуры, подавших заявки на участие в конкурсе, или о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника закупочной процедуры, подавшего заявку на участие в конкурсе, конкурс признается несостоявшимся.

В случае если конкурс признан несостоявшимся и только один участник закупочной процедуры, подавший заявку на участие в конкурсе, признан участником конкурса, Заказчик в течение 3 (трех) рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе вправе передать такому участнику конкурса проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных таким участником в заявке на участие в конкурсе, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации (пункт 23.9 Положения о закупке).

В соответствии с пунктом 26.6 Положения о закупке в случае если конкурс признан несостоявшимся Заказчик вправе:

- 1) заключить договор с единственным участником конкурса, заявка которого соответствует требованиям конкурсной документации;
- 2) провести закупочную процедуру повторно, при этом Заказчик вправе изменить форму и условия ее проведения;
- 3) заключить договор с применением неконкурентной закупочной процедуры у единственного поставщика;
- 4) отказаться от проведения закупки.

Согласно Итоговому протоколу рассмотрения заявок по 1 этапу от 28.08.2015 №1006/4 (отмененный), Итоговому протоколу рассмотрения заявок по 1 этапу от 08.09.2015 №1006/4 (действующий) Конкурсной комиссией по результатам рассмотрения заявок принято решение:

«...2. На основании п. 23.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «СПб ЭС» признать открытый двухэтапный конкурс на право заключения договора на модульную мобильную подстанцию (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ несостоявшимся.

3. На основании п. 4.3.2. Конкурсной документации по открытому двухэтапному конкурсу на право заключения договора на модульную мобильную подстанцию (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ, определить порядок проведения 2-го этапа двухэтапного открытого конкурса на право заключения договора на модульную мобильную подстанцию (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ в формате проведения преддоговорных переговоров.

4. На основании п. 47.7 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «СПб ЭС» провести преддоговорные переговоры с участником ООО «ПитерЭнергоМаш» для определения наименьшей цены договора участника.

5. На основании п. 23.9 и пп. 1) п. 26.6 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «СПб ЭС» по итогам преддоговорных переговоров заключить договор «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» с ООО

«ПитерЭнергоМаш» со стоимостью, сформированной в рамках преддоговорных переговоров (но не более начальной (максимальной) цены договора открытого двухэтапного конкурса)».

Учитывая изложенное, довод Заявителя о том, что Заказчиком в нарушение требований Положения о закупке Конкурс не признан несостоявшимся по причине допуска ко второму этапу Конкурса только одной заявки, не нашел своего подтверждения.

8. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 2.4 статьи 2 Положения о закупке.

Согласно подпунктам w), x), y), z), aa), bb) пункта 4.5.1.1 Документации участвовать в конкурсе может любое юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Однако чтобы претендовать на победу в конкурсе и получение права заключить с Заказчиком Договор, Участник конкурса должен отвечать следующим требованиям:

«...w) Отсутствие исковой и претензионной работы;

x) Наличие на производственной площадке сервисного элегазового оборудования ( в том числе, но не ограничиваясь сервисную тележку DIL0 с накопительным баком, редукторы, вакуумметры, вакуумный компрессор, портативный вакуумный насос, приборы контроля содержания влаги в элегазе, приборы для определения процентного содержания воздуха в элегазе и т.д.) для вакуумирования, заправки и откачки элегаза и контроля качества элегаза;

y) Наличие у поставщика собственного склада материалов;

z) Наличие на складе у поставщика аналогичного готового изделия для возможности предоставления Заказчику на срок изготовления закупаемых изделий;

aa) Поставщик должен быть авторизированным дистрибьютором компании-производителя либо производителем;

bb) Если участник закупки не является изготовителем предлагаемого товара, в составе заявки на участие в закупке должны быть приложены документы, заверенные печатью изготовителя и подписью ответственного лица изготовителя с указанием контактных данных такого лица, подтверждающие права на предложение, распространение фирменных гарантийных обязательств от изготовителя товара, предлагаемого в рамках настоящей закупки. В частности, изготовитель должен гарантировать проведение шеф-монтажа, пуско-наладки, распространение всех фирменных гарантий на товар в течение всего срока исполнения обязательств по Договору».

В соответствии с пунктом 4.8.1.3 Документации по результатам проведения Этапа №1 Конкурсная комиссия вправе отклонить от участия в Этапе №2 Конкурсные заявки, в том числе, в случаях:

f) непредставления оригиналов или копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено конкурсной документацией либо наличие в таких документах недостоверных сведений об Участнике закупки или о товарах, о работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых проводится закупка;

g) несоответствия Участника закупки требованиям к Участникам закупки, установленным настоящей конкурсной документацией.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 5 статьи 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 2.4 статьи 2 Положения о закупке.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Согласно подпунктам b), f), g), o), q) пункта 4.5.1.1 Документации участвовать в конкурсе может любое юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Однако чтобы претендовать на победу в конкурсе и получение права заключить с Заказчиком Договор, Участник конкурса должен отвечать следующим требованиям:

«...b) правомочность Участников закупки заключить договор;

f) участник должен быть зарегистрирован в установленном порядке и иметь необходимые лицензии и (или) действующие свидетельства о допуске на выполнение работ, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора;

g) участник закупки должен обладать профессиональной компетенцией, ресурсными возможностями (материально-техническими, производственными, трудовыми, финансовыми), надежностью, опытом, управленческой компетенцией и репутацией, а именно:

- наличие за последние 5 (пять) лет, предшествующие размещению информации о закупочной процедуре на обязательных Интернет-ресурсах, опыта выполнения не менее двух аналогичных предмету договора поставок товаров, работ, услуг;

- отсутствие судебных исков, удовлетворенных в пользу Заказчика, между Участником и Заказчиком в течение последних 3 (трех) лет

до даты публикации информации о проведении открытого конкурса;

о) Участник конкурса должен иметь необходимые полномочия на поставку оборудования и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей оборудования, предлагаемого в рамках настоящего Конкурса (дилерские соглашения, письма производителей и др.).

а) Участник конкурса должен иметь сертификаты соответствия, подтверждающие качество оборудования».

При этом, из Документации не представляется возможным определить, что Заказчик подразумевает под «правомочностью заключить договор», на какие товары, работы, услуги требуется наличие лицензий или свидетельств, какие сертификаты, дилерские соглашения, письма производителей на продукцию необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе, наличие опыта выполнения каких аналогичных предмету договора поставок товаров, работ, услуг необходимо для исполнения договора.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

9. Согласно пункту 47.1 Положения о закупке на первом этапе двухэтапного конкурса участники закупочной процедуры представляют первоначальные заявки на участие в конкурсе, содержащие технические предложения без указания цены, а также документы, подтверждающие соответствие участников закупочной процедуры установленным требованиям. Конкурсная документация может предусматривать предоставление предварительных смет затрат в качестве справочного материала.

На первом этапе конкурса Заказчик определяет в конкурсной документации предварительные (примерные) требования к закупаемой продукции и условиям поставки. При этом всем участникам закупочной процедуры предлагается представить первоначальные заявки, подготовленные в соответствии с требованиями конкурсной документации, без указания цены (пункт 48.3 Положения о закупке).

В соответствии с пунктом 4.8.1.4 Документации по результатам отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет от участия в Этапе №2 Конкурсные заявки в случае, если цена превышает установленную начальную (максимальную) цену.

Вместе с тем, из установленного пунктом 4.8.1.4 положения Документации не следует, что участник Конкурса обязан указывать цену на Этапе № 1.

Таким образом довод Заявителя о том, что Документация содержит требования, противоречащие Положению о закупке (в части указания цены договора на первом этапе Конкурса), не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

- - 
  - 
  - 
  - 
  - 
  -
- Признать жалобу ООО «Транс Энерго» от 08.09.2015 № 332 на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» 1 этап (извещение № 31502537293) обоснованной.
  - Признать АО «Санкт-Петербургские электрические сети» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 2, 4 части 1, часть 6 статьи 3, пункты 9, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
  - Выдать АО «Санкт-Петербургские электрические сети» обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 16.09.2015 № 223ФЗ-252/15 в части необоснованного отклонения заявки ООО «Транс Энерго» по результатам очных конкурентных переговоров от участия в Этапе №2 Конкурса.
  - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.09.2015 № 223ФЗ-252/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.