

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-916/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ППК» 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»

09.10.2017 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов Комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ППК» от 28.09.2017 № 202 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку силового трансформатора типа ОДЦТНП-135000/330/110-78У1 на ПС 400 кВ Выборгская (извещение № 31705408474), 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 «ППК» (далее - Заявитель) 28.09.2017 № 202 (вх. 148546/17 от 29.09.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку силового трансформатора типа ОДЦТНП-135000/330/110-78У1 на ПС 400 кВ Выборгская (извещение № 31705408474) (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](http://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.

09.08.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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

- - - Заказчиком в ЕИС не опубликованы ответы на запросы разъяснений положений Документации;
    - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Опыт поставок электрического оборудования»;
    - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок проведения проверки качества оборудования;
    - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок проведения приемо-сдаточных испытаний (далее — ПСИ);
    - Заказчиком в Документации неправомерно установлены положения об антикоррупционной политике;
    - Заказчиком неправомерно установлены требования технического задания Документации.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик 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 ЕИС не опубликованы ответы на запросы разъяснений положений Документации.

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.

Согласно пункту 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Пунктом 2.5.1.2 Документации установлено, что «Со дня публикации Извещения о проведении Конкурса, участники в процессе подготовки Конкурсной заявки вправе обратиться к Организатору Конкурса за разъяснениями настоящей Конкурсной документации. Запросы на разъяснение Конкурсной документации должны быть направлены через ЭТП в установленном ее правилами порядке в срок не позднее чем до 18 часов 00 минут (время московское) 24.08.2017».

Согласно пункту 2.5.1.3 Документации «В случае соблюдения Участником конкурса срока, указанного в п. 2.5.1.2, Организатор Конкурса обязуется направить ответ на любой вопрос в срок до 18 часов 00 минут (время московское) 29.08.2017».

При этом пунктом 2.5.1.4 Документации установлено, что «копия ответа будет размещена Организатором конкурса на официальном сайте и на сайте Организатора, на ЭТП. В случае, если разъяснения изменяют конкурсную документацию, Организатором осуществляется продление подачи Заявок в соответствии с п. 2.5.2.1 Конкурсной документации».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем нарочно направлено письмо от 23.08.2017 № 117 с запросом разъяснений положений Документации, принятое Заказчиком в порядке деловой переписки. При этом Заказчиком представлен ответ письмом от 20.09.2017 № 149/199. Также представитель Заказчика сообщил, что запросы участников о разъяснении положений Документации средствами электронной торговой площадки не поступали.

Учитывая изложенное, Заявителем не соблюден порядок направления запроса разъяснений, предусмотренный Документацией.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Опыт участника».

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 2.9.3.5 Тома 1 Документации установлено, что оценка по критерию «Опыт выполнения поставок электрического оборудования» производится на основании справки о перечне и объемах выполненных договор поставки электрического оборудования (форма 7) за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в Конкурсе. Оценка производится в отношении договоров со стоимостью не менее 50% от начальной (максимальной) цены лота. За каждый исполненный договор участник получает 1 балл. Максимальное количество баллов по критерию «Опыт выполнения поставок электрического оборудования» - 100 баллов.

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

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок проведения проверки качества оборудования.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупке установлено, что 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.

Статьей 12 Положения о закупке установлены требования ккупаемому оборудованию, технологиям и материалам, а также установлено, что организационно-распорядительными документами ПАО «Россети» и ПАО «ФСК ЕЭС» могут быть установлены требования ккупаемому оборудованию, технологиям и материалам при условии соответствия их нормам действующего законодательства, которые в обязательном порядке должны быть размещены на официальном сайте Заказчика.

Согласно пункту 1.10 проекта договора Документации установлено, что проверка

качества предусмотрена для оборудования, материалов и систем перечисленных в Перечне оборудования, подлежащих проверке качества (приложение 11 к договору) и отсутствующее на момент заключения настоящего договора в Перечне оборудования, материалов и систем, допущенного к применению на объектах ПАО «ФСК ЕЭС», опубликованном на сайте ПАО «ФСК ЕЭС».

Пунктом 5.10 проекта договора Документации установлено, что «Поставщик обязан к моменту поставки Товара обеспечить за свой счет проведение Проверки качества Товара в соответствии с действующим в ПАО «ФСК ЕЭС» организационно-распорядительным документом.

В случае отсутствия завершенной Проверки качества Товара либо при отрицательных результатах Проверки качества Поставщик обязан обеспечить поставку согласованного с Покупателем аналогичного Товара, включенного в Перечень допущенного оборудования либо прошедшего Проверку качества, без увеличения цены Договора и в сроки, указанные в Графике поставок товара (приложение 2 к настоящему Договору).

В случае отсутствия положительной либо завершенной Проверки качества Покупатель вправе отказаться от приемки непроверенного Товара.

В случае поставки на объект Покупателя Товара, включенного в Перечень допущенного оборудования, Поставщик обязан в течение 1 (одного) месяца с даты заключения настоящего договора представить Покупателю официальное уведомление о содержании изменений, внесенных в оборудование с момента его включения в Перечень допущенного оборудования, в т.ч. в комплектацию и применяемые материалы, и техническую документацию, отражающую эти изменения».

Кроме того, проверка качества товара осуществляется Заказчиком в рамках исполнения. Заключенного по результатам проведения закупки, договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя не заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств ограничения количества участников закупки путем установления вышеуказанных положений проекта договора Документации.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным придти к выводу о неправомерности установления положений проекта договора Документации в части проведении аттестации и проверки качества поставляемой продукции на этапе исполнения обязательств по договору.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- 

- 

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок проведения ПСИ.

Пунктом 7.1 проекта договора Документации установлено, что: «Для подтверждения соответствия Товара техническим требованиям Покупателя Поставщик должен в счет цены Договора обеспечить ПСИ Товара (оборудования) в указанном ниже порядке».

Согласно пункту 7.2 проекта договора Документации: «Поставщик письменно информирует Покупателя о готовности Товара (оборудования) к проведению ПСИ на заводе-изготовителе и направляет Покупателю проект программы и методики ПСИ для согласования не позднее, чем за 35 (тридцать пять) дней до начала ПСИ, а также техническую документацию на соответствующий Товар (оборудование). Проект программы и методики ПСИ и техническая документация должны представляться Покупателю на бумажных и электронных носителях».

При этом согласно пункту 7.3 проекта договора Документации Поставщик обеспечивает проведение заводских ПСИ Товара (оборудования) по согласованной с Покупателем программе и методике ПСИ.

Кроме того, пунктом 7.6 проекта договора Документации установлено, что: «Поставщик должен обеспечить устранение заводом - изготовителем Товара (оборудования) выявленных по результатам проведения ПСИ несоответствий, после чего обеспечить проведение повторных ПСИ соответствующего Товара (оборудования)».

Вместе с тем, положения проекта договора Документации о проведении ПСИ оборудования по программам и методикам согласованным с Заказчиком (Покупателем), не могут быть признаны правомерными, поскольку проведение и подведение итогов указанных ПСИ, ставится в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в 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.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлены положения об антикоррупционной политике.

Пунктом 13.5 проекта договора Документации установлены положения о проведении Заказчиком антикоррупционной политики и развитии недопускающей коррупционных проявлений культуру.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что положения пункта 13.5 проекта договора Документации установлены в соответствии с поручениями Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств ограничения количества участников закупки путем установления положений проекта договора Документации об антикоррупционной политике.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

-

o

- Заказчиком неправомерно установлены требования технического задания Документации, а именно требованиям об указании в техническом предложении заявки на участие в Конкурсе сведений о стоимости ремонта и содержания оборудования.

Подпунктом 5 пункта 2.9.2.2 Документации установлено, что по результатам проведения отборочной стадии конкурсная комиссия Заказчика отклоняет конкурсные заявки, которые в том числе: «поданы участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в настоящей Конкурсной документации отборочным критериям».

Согласно пункту 2.4.1.1 Документации участник Конкурса должен подготовить конкурсную заявку включающую, в том числе техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации (раздел 4, форма 2) с приложением файла Технического предложения в формате MS Word.

Согласно пункту 5 инструкции по заполнению формы 2 Документации в тексте технического предложения приводится информация в объеме, достаточном для анализа выполнения всех требований тома 2 «Техническая часть» и договора Документации.

При этом пунктами 10.8 и 10.9 раздела «Технические требования к трансформатору» тома 2 «Техническая часть» Документации установлено требование об указании в техническом предложении участника Конкурса следующих сведений:

- Объем необходимых затрат на текущее (за 1 год) обслуживание;
- Стоимость капитального ремонта, % от Цтр (стоимости аппарата).

Вместе с тем, в случае отсутствия информации о продукции в открытых источниках, требование о представлении в составе заявки на участие в Конкурсе вышеуказанных сведений, в соответствии с техническим заданием Документации, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести продукцию по предмету Конкурса, что ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении, в том числе сведений о стоимости обслуживания и ремонта оборудования по предмету Конкурса, возможность участников закупки подтвердить соответствие качества продукции в составе заявки на участие в закупки, в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации, всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ППК» от 28.09.2017 № 202 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку силового трансформатора типа ОДЦТНП-135000/330/110-78У1 на ПС 400 кВ Выборгская (извещение № 31705408474) обоснованной в части ненадлежащего установления порядка проведения ПСИ закупаемого оборудования, установления неправомерных требований в Документации о представлении сведений о стоимости и объеме ежегодного ремонта закупаемого оборудования.

- - - Признать ПАО «ФСК-ЕЭС» нарушившими часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
    - Выдать ПАО «ФСК-ЕЭС» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 09.10.2017 № 223ФЗ-916/17 .

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