РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-238/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Фонд Сервис» 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»

17.05.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее - Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «ФСК ЕЭС»: <...>,

представители ООО «Фонд Сервис», ООО «РТС-Тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Фонд Сервис» от 26.04.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кабеля и муфт на ПС Междуреченская (Сибирь) (извещение № 32110063219), 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 «Фонд Сервис» (далее - Заявитель) от 26.04.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кабеля и муфт на ПС Междуреченская (Сибирь) (извещение № 32110063219) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ФСК ЕЭС» от 29.01.2019 № 436, в редакции от 21.10.2020 № 519 (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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.
    1.
        1. извещение о проведении Конкурса, документация о проведении Конкурса (далее - Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок - 09.03.2021;
        2. начальная (максимальная) цена договора (далее - НМЦД) – 221 120 199,64 рублей**;**
        3. дата окончания подачи заявок - 25.03.2021;
        4. на участие в Конкурсе подано 5 заявок;
        5. дата рассмотрения заявок - 14.04.2021;
        6. по результатам рассмотрения заявок допущено 3 участника;
        7. дата подведения итогов Конкурса - 23.04.2021;
        8. победителем Конкурса признан ООО ТД «ЭМ-Кабель» с ценовым предложением о цене договора 218 348 199,64 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 ЕИС положении о закупке такого заказчика.

1. Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской

Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, 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 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.

При этом пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 15.25.1 Положения о закупках установлено, что закупочная комиссия на основании результатов рассмотрения заявок принимает решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком конкурсе требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены пунктом 15.25.2 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 15.25.2 Положения о закупках и пунктом 16.16 Документации заявка участника Конкурса признается несоответствующей требованиям Документации в случае:

- непредставления документов и информации, предусмотренных Положением о закупках, либо несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным Документацией;

- наличия в документах и сведениях, представленных в составе заявки на участие в Конкурсе, недостоверной информации на дату и время рассмотрения вторых частей заявок на участие в таком конкурсе;

- несоответствия участника Конкурса требованиям, установленным Документацией;

- указания во второй части заявки участника Конкурса сведений о предлагаемой им цене договора.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе от 14.04.2021 № 3/2000266 Заказчиком отклонена заявка Заявителя в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям технической части Документации, а именно наибольшее рабочее напряжение не соответствует технической части Документации.

В соответствии с Жалобой, Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя, поскольку, согласно имеющимся у Заявителя сведениям, участник с аналогичным техническим предложением допущен к участию в Конкурсе.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил заявки участников и пояснил, что согласно пункту 1.7 таблицы 12.2 технических требований на кабельные вводы в КРУЭ 220 кВ (в цепи КВЛ и АТ) технической части Документации участник закупки в техническом предложении должен подтвердить соответствие предлагаемого значения наибольшего рабочего напряжения (кВ) параметру, установленному заказчиком, а именно: 252 кВ. При этом Заявителем в техническом предложении указано значение наибольшего рабочего напряжения, равное 245 кВ, что не соответствует требованиям Документации. Вместе с тем технические предложения участников, допущенных до участия в Конкурсе, не содержат значений, не соответствующих пункту 1.7 таблицы 12.2 технических требований на кабельные вводы в КРУЭ 220 кВ (в цепи КВЛ и АТ) технической части Документации.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, приходит к выводу о том, что действия Заказчика, принявшего решение об отказе в допуске Заявителю, не противоречат требованиям Документации, Положению о закупке и Закону о закупках.

При этом представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих, что Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке, в связи с чем Комиссии ФАС России, исходя из представленных сторонами материалов, не представляется возможным прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Кроме того, учитывая, что текст Жалобы содержит указания на нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 9 информационной карты закупки Документации установлено следующее требование: «Участник должен представить сведения в отношении всей цепочки его собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) с подтверждением заверенными участником выписками из единого государственного реестра юридических лиц, для акционерных обществ дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров, документами о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык. Срок действия выписок из Единого государственного реестра юридических лиц из реестра акционеров не должен превышать 60 (шестьдесят) дней со дня ее выдачи, документы о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык и полученных не ранее чем за 90 дней до срока окончания приема заявок. В случае каких-либо изменений сведений участники (а в дальнейшем победитель процедуры закупки) обязуются предоставить информацию об указанных изменениях в соответствии с (формой 16) к настоящей Документации в течение 7 (семи) календарных дней с момента возникновения таковых».

Вместе с тем в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведении в составе заявки о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное

требование в Документации, *которое может повлечь ограничение количества* участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурса не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников не отклонялись.

3. В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно Документации закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки на участие в закупке в соответствии с системой критериев оценки и сопоставления, указанных в приложении № 1 к информационной карте Документации.

Пунктом 2 приложения № 1 к информационной карте Документации установлено, что оценка заявок участников Конкурса осуществляется, в том числе по критерию «Опыт выполнения поставок электрического оборудования», согласно которому оценивается следующий опыт участника закупки: «по количеству завершенных договоров на поставку электрического оборудования 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 договора (цены лота)».

За каждый исполненный договор участник получает 1 балл. Максимальное количество баллов по критерию «Опыт выполнения поставок электрического оборудования» - 100 баллов.

Таким образом, в рамках указанного критерия оцениваются исключительно договоры, исполненные за последние 3 года со стоимостью не менее 50% от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), предметом которых является поставка электрического оборудования.

Вместе с тем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об объективности указанного критерия оценки заявок, поскольку указанный критерий оценки не позволяет выявить лучшее условие исполнения договора и объективно сопоставить предложения участников Конкурса.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что

Заказчиком ненадлежащим образом установлен указанный критерий оценки заявок, что не позволяет получить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников Конкурса. Указанные действия Заказчика нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурса не повлияли, поскольку по указанному основанию жалобы не подавались.

4. В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 3.4 Документации в случае, если в закупочной процедуре принимает участие объединение (группа лиц), выступающих на стороне одного участника закупки (далее - коллективный участник), в составе заявки такого участника должно быть представлено соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, и отвечающее требованиям, в том числе в соглашении должно быть приведено распределение объемов, стоимости и сроков выполнения работ/услуг/поставок между членами коллективного участника.

Вместе с тем установление Заказчиком в Документации вышеуказанных требований к соглашению о коллективном участии, и как следствие, к составу заявки такого участника закупки, является неправомерным, поскольку установление вышеуказанных требований к соглашению о коллективном участии является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и не влияет на надлежащее исполнение участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения закупки.

Кроме того, указанные требования Документации являются избыточными, поскольку в случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности всех лиц на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации вышеуказанного требования, нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения

Конкурса не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников не отклонялись.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1.
    1.
        1. Признать жалобу ООО «Фонд Сервис» (ИНН 7727429726, ОГРН: 1197746581834) от 26.04.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (ИНН: 4716016979; ОГРН: 1024701893336) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кабеля и муфт на ПС Междуреченская (Сибирь) (извещение № 32110063219) необоснованной.
        2. Признать в действиях ПАО «ФСК ЕЭС» нарушение части 1 статьи 2, пунктов 2, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
        3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку выявленные Комиссией ФАС России нарушения на результаты проведения Конкурса не повлияли.

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