

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-274/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭнергоХолдинг» 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»

17.06.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Ростелеком»: <...> – доверенность от 27.11.2014 № 01/29/1102-14; <...> - доверенность от 25.02.2016 №03/29/80-16.

ООО «ЭнергоХолдинг»: <...> - доверенность от 19.02.2016,

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоХолдинг» от 02.06.2016 № 806 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора энергоснабжения объектов МРФ «Центр, расположенных в г. Москве и Московской области (извещение № 31603468788) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба жалобу ООО «ЭнергоХолдинг» от 02.06.2016 № 806 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора энергоснабжения объектов МРФ «Центр, расположенных в г. Москве и Московской области (извещение № 31603468788) (далее – Запрос предложений).

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 закупках товаров, работ, услуг ОАО «Ростелеком» , утвержденным решением Совета директоров ОАО «Ростелеком» (протокол от 11 июня 2015 г. № 50) (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 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) (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.

25.03.2016 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- Заказчиком необоснованно отклонена заявка Заявителя;
- в Документации не установлено место оказания услуг;
- Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении участниками в составе заявки Формы 10 «Сведения об опыте договорных отношений с Гарантирующим поставщиком по объектам ПАО «Ростелеком» расположенным на территории г. Москвы и Московской области».

Представители Заказчика с доводами Заявителя не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений действовали 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 пунктом 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.

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

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.3.2 Положения о закупках.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в Запросе предложений № 31603468788-02 от 11.05.2016 Заявителю отказано в допуске к участию в открытом Запросе предложений следующему претенденту:

- нарушено требование п.15 раздела II «Информационная карта» Документации «Дополнительные требования», а именно: отсутствуют документы, подтверждающие наличие у Претендента опыта по исполнению договоров на поставку электрической энергии (мощности) (включая оказание услуг по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии), аналогичных предмету Закупки, за последние 2 (два) года до даты опубликования извещения о проведении настоящей процедуры закупки. Под наличием подтвержденного успешного опыта в рамках настоящего запроса предложений подразумеваются подтвержденные и исполненные договоры с совокупной ценой договоров в размере не менее 30% от начальной (максимальной) цены договора, указанной в п.14 раздела II «Информационная карта» настоящей Документации;
- нарушено требование п. 15 раздела II «Информационная карта» Документации «Дополнительные требования», а именно: отсутствует справка от Претендента, заверенная печатью и подписанная уполномоченным лицом об объеме реализации электрической энергии в 2015 году – не менее 5 млрд. кВт.ч.

Пунктом 15 Документации установлено дополнительное требование к участникам о обязательном наличии опыта по исполнению договоров, подтверждающих поставку электрической энергии (мощности) (включая оказание услуг по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии), за последние 2 (два) года до даты публикации извещения о проведении настоящего Запроса предложений, что должно быть подтверждено копиями договоров, копиями актов к представленным договорам (либо копии иных документов, подтверждающих исполнение Претендентом обязательств по представленным договорам).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили заявку Заявителя на участие в Запросе предложений и пояснили, что в составе данной заявки отсутствуют копии договоров подтверждающих исполнение данных поставок, вместе с тем, заявка Заявителя содержит счет-фактуры из которых не представляется возможным определить каким заказчиком была оказана услуга,

так как данные наименования заштрихованы Заявителем.

Кроме того, пунктом 15 Документации установлено специальное требование к участникам о предоставлении в составе заявки справки, подтверждающей объем реализации электрической энергии в 2015 году – не менее 5 млрд. кВт.ч.

Также представители Заказчика пояснили, что заявка содержит справку об объеме реализации электрической энергии в 2015 году на 1 млрд. кВт.ч., что противоречит требованию установленному в Документации.

Таким образом Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заявителем не исполнено требование установленное Заказчиком в Документации.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках Заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанным способом.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Аналогичное требование установлено в пункте 4.5.7 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 17 Документации место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг определяются в соответствии с [разделом V «Проект договора»](#) и [разделом IV «Техническое задание»](#) Документации о закупке.

Комиссия ФАС России, рассмотрев представленную представителем Заказчика Документацию установила, что [раздел V «Проект договора»](#) и [раздел IV «Техническое задание»](#) Документации содержит указание на Москва и Московкая область, что не позволяет установить конкретное местонахождение объектом.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не установлен в Документации место выполнения работ, оказания услуг, что противоречит пункту 4.5.7 Положения о закупке и нарушает пункт 4 часть 10 статьи 4 Закона о закупках.

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.

3. Согласно части 10 статьи 3 Закон о закупках обжалование участниками закупки действий (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в указанных в части 10 статьи 3 Закона о закупках случаях осуществляется в антимонопольный орган в [порядке](#), установленном антимонопольным органом.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закон о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика при организации и проведении закупок в соответствии Законом о закупках по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Также при установлении в рамках рассмотрения жалобы в действиях заказчика признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять необходимые меры по их устранению.

Порядок рассмотрения заявлений, материалов, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, установлен Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 (далее — Регламент).

Комиссия ФАС России приходит к выводу о передачи материалов дела в профильное управление ФАС России для рассмотрения вопроса о выявлении признаков нарушения Закона о защите конкуренции.

4. Пунктом 15 Документации установлены специальные требования к участникам и перечень документов, предоставляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным требованиям:

Наименование требования	Чем должно быть подтверждено в составе Заявки
1. Требование к отсутствию просроченной задолженности на ОРЭМ (оптовый рынок электроэнергии и мощности).	Справкой от Претендента, заверенной печатью и подписанной уполномоченным лицом.
2. Требование к объему реализации электрической энергии в 2015 году – не менее 5 млрд. кВт.ч.	Справкой от Претендента, заверенной печатью и подписанной уполномоченным лицом.
3. Наличие опыта энергоснабжения предприятий не менее 3-х лет.	Сведениями об опыте выполнения аналогичных договоров (справка от Претендента по форме 9 раздела III «ФОРМЫ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ ПРЕТЕНДЕНТАМИ» , заверенная печатью и подписью уполномоченного лица). По запросу представить копии договоров и акты выполненных работ.
4. Требование к опыту договорных отношений с Гарантирующим поставщиком по объектам Гарантирующим поставщиком по и Московской области	Сведениями об опыте договорных отношений с Гарантирующим поставщиком по объектам «Ростелеком» расположенным на территории г. Москвы по и Московской области (справка от ПАО организации-кандидата по Форме 10 раздела III

«Ростелеком» настоящей Документации, заверенная печатью и расположенным на подписью уполномоченного лица). По запросу территории г. Москвы и представить копии договоров и акты выполненных Московской области. работ.

В соответствии с данными требованиями, перечень документов представляемый участником в составе заявки для подтверждения соответствия данным требованиям необходимо заверить печатью участника.

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8 февраля 1998 года N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» Общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

Пунктом 31 Документации установлено, что заявка и претендент признаются несоответствующими документации о закупке, если заявка, в том числе указанные в ней товары, работы, услуги, и (или) претендент не соответствуют требованиям, установленным настоящей документацией, и отклоняются от требований, установленных настоящей документацией о закупке, в сторону ухудшения.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверение печатью участника копий документов, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Также пунктом 18 Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения заявки (в количестве 19 банков).

При этом, представление банковской гарантии, выданной любыми другими банками, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Запроса предложений, либо на качество исполнения таких обязательств.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Запроса предложений в качестве обязательных, а также отказ в допуске к участию в Запросе предложений в связи с несоответствием таким требованиям противоречит пункту 1.3.2 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:

- - - Признать жалобу ООО «ЭнергоХолдинг» от 02.06.2016 № 806 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора энергоснабжения объектов МРФ «Центр, расположенных в г. Москве и Московской области (извещение № 31603468788) обоснованной в части неустановления в Документации места оказания услуги.
 - Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 4, 9 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 не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.

- - - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.04.2016 № 223ФЗ-274/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать в профильное Управление ФАС России материалы дела от 17.04.2016 № 223ФЗ-274/16 для рассмотрения вопроса о наличии признаков нарушений Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

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