

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-706/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергосвязьстрой» 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»

18.07.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <.....>

при участии представителей:<.....>

рассмотрев жалобу ООО «Энергосвязьстрой» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» при проведении открытого запроса цен в электронной форме № 891/ОКЭ-ЦДИ/17 на право заключения договора на ПС 110 кВ «Юго-Западная-1»; ПС 110 кВ «Юнтолово»; Заходы КЛ 110 кВ на ПС «Юнтолово»; ПС 110 кВ «Каменка»; ПС 110 кВ «Петровская»; Заходы КЛ 110 кВ на ПС «Петровская»; ПС 110 кВ «Московская-Товарная»; Строительство ПС 35 кВ для электроснабжения комплекса зданий Верховного суда РФ»; Строительство заходы КЛ 110 кВ на ПС «Намыв-2» (1 этап: до ПС-14) (функции технического заказчика) (извещение №31705301796), 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 «Энергосвязьстрой» (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса цен в электронной форме № 891/ОКЭ-ЦДИ/17 на право заключения договора на ПС 110 кВ «Юго-Западная-1»; ПС 110 кВ «Юнтолово»; Заходы КЛ 110 кВ на ПС «Юнтолово»; ПС 110 кВ «Каменка»; ПС 110 кВ «Петровская»; Заходы КЛ 110 кВ на ПС «Петровская»; ПС 110 кВ «Московская-Товарная»; Строительство ПС 35 кВ для электроснабжения комплекса зданий Верховного суда РФ»; Строительство заходы КЛ 110 кВ на ПС «Намыв-2» (1 этап: до ПС-14) (функции технического заказчика) (извещение № 31705301796) (далее – Жалоба, Запрос цен).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» на основании протокола от 30.10.2015 №206 (далее – Положение о закупке).

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

06.07.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации, размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 12.07.2017 в 12:00;

Дата и время рассмотрения заявок 13.07.2017 в 12:00;

Дата и время подведения итогов 13.07.2017 в 12:00;

Согласно информации в ЕИС закупка отменена 12.07.2017.

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

1. Заказчиком нарушены сроки размещения Извещения предусмотренные Положением о закупке;

2. Документация не содержит сведений об объеме работ, являющихся предметом договора заключаемого по результатам закупки;

3. В документации неправомерно не установлены требования к коллективным участникам.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

•

o

- Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушены сроки размещения Извещения предусмотренные Положением о закупке.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке в ЕИС размещается информация о закупке, в том числе извещение.

В соответствии с пунктом 7.4 Положением о закупке начало процедур любой закупки в открытой форме должно быть официально объявлено путем размещения извещения о проведении закупки и документации.

Пунктом 8.7 Положения о закупке установлено, что срок между размещением в ЕИС извещения о проведении запроса цен, документации о запросе цен и окончанием подачи заявок устанавливается в зависимости от размера начальной (максимальной) цены договора (цены лота) и составляет: на сумму до 2 500 000 рублей (с налогом на добавленную стоимость) – не менее 5 дней; на сумму свыше 2 500 000 рублей (с налогом на добавленную стоимость) – не менее 10 дней. По решению закупочной комиссии срок приема заявок, может быть сокращен, но при этом должен составлять не менее 5 дней.

Согласно информации в ЕИС Извещение размещено 06.07.2017.

При этом срок окончания подачи заявки 12.07.2017 в 12:00.

Учитывая изложенное и принимая во внимание тот факт, что срок размещения в ЕИС Извещения и окончание подачи заявок составляет 5 дней, что не противоречит требованиям Положения о закупке, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Документация не содержит сведения об объеме работ, являющихся предметом договора заключаемого по результатам закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен подпунктом

«б» пункта 1.2.1 Положения о закупках.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Согласно Извещению и Документации в предмет закупки входят строительные, пусконаладочные работы, а также поставка оборудования и материалов.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что проектно-сметная документация не размещена в ЕИС, так как при опубликовании Документации допущена техническая ошибка со стороны Заказчика, в связи с чем в ЕИС опубликована некорректная редакция Документации.

Отсутствие проектной документации в составе закупочной документации на строительство объекта означает, что Заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Согласно Жалобе Заявителя, в документации неправомерно не установлены требования к коллективным участникам.

В соответствии с пунктом 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 3.3.10 Документации участники не могут объединяться в консорциумы.

Вместе с тем, установление указанных требований необоснованно ограничивают количество участников закупки, поскольку форма участия в виде консорциума не влияет на возможность надлежащего исполнения участником обязательств по договору, а также, является вмешательством в хозяйственную деятельность участника/ подрядчика.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в данной части Заказчиком допущена техническая ошибка при формировании Документации.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

4. 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.

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.

4.1 Согласно статье 742 Гражданского кодекса Российской Федерации договором строительного подряда может быть предусмотрена обязанность стороны, на которой лежит риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых при строительстве, либо ответственность за причинение при осуществлении строительства вреда другим лицам, застраховать соответствующие риски. Сторона, на которую возлагается обязанность по страхованию, должна предоставить другой стороне доказательства заключения ею договора страхования на условиях, предусмотренных договором строительного подряда, включая данные о страховщике, размере страховой суммы и застрахованных рисках.

Пунктом 5.2.23 Проекта договора Документации установлено, что подрядчик должен заключить со страховой компанией, аккредитовано Заказчиком, договор комбинированного страхования рисков случайной гибели или случайного повреждения объекта.

Вместе с тем, выбор страховой организации не влияет на исполнение обязательств по договору, а также вышеуказанное положение является вмешательством в хозяйственную деятельность субъекта.

4.2 В соответствии с абзацем «и» пункта 3.3.1.1. Тома 1 Документации заявка участника должна содержать, в том числе сведения в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) (раздел 4, форма 6.1.), Согласие на обработку персональных данных (раздел 4, форма 6.2.).

Пунктом 3.3.8.2.2 Документации предусмотрено, что участник в составе заявки также представляет информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по установленной в настоящей документации форме с подтверждением, подлинными или нотариально заверенными выписками из Единого государственного реестра юридических лиц,

для ЗАО и ОАО дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров (в форме электронного документа).

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

4.3 В соответствии с пунктом 3.6.2.2 Документации в рамках отборочной стадии Закупочная комиссия может запросить у участников разъяснения или дополнения их Предложений, в том числе представления отсутствующих документов, перечень которых был указан в настоящей Документации. При этом Закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть предложения, а также документы, перечень которых отсутствует в настоящей Документации. Допускаются уточняющие запросы по техническим условиям предложения (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет Запроса цен.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение организатора закупки правом запрашивать сведения либо документы, содержит риски необъективного рассмотрения заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что в конечном счете может повлечь ограничение количества участников закупки.

4.4 Согласно пункту 3.3.9 Документации участники не могут привлекать субподрядчиков.

При этом пункту 5.2.6 проекта договора Документации подрядчик обязан согласовать с Заказчиком субподрядчиков, привлекаемых для выполнения работ по договору.

Вместе с тем, установление указанных требований необоснованно ограничивают количество участников Конкурса, поскольку привлечение субподрядчиков не влияет на возможность надлежащего исполнения участником обязательств по договору, а также, является вмешательством в хозяйственную деятельность участника/ подрядчика.

Кроме того Заказчиком установлены противоречивые требования в Документации, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку надлежащим образом.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в данной части Заказчиком допущена техническая ошибка.

- - В соответствии с пунктом 3.3.8.1 Документации участник закупки должен обладать опытом выполнения работ по выполнению работ по заходам КЛ 110 кВ на ПС, строительству ПС 35 кВ ( не менее 1 договора по выполнению работ по заходам КЛ 110 кВ на ПС, строительству ПС 35 кВ на сумму не менее и не более 20% суммы начальной (максимальной) цены настоящего запроса цен.

Пунктом 8.7.13 Положения о закупке закупочная комиссия определяет победителем запроса цен участника закупки, который предложил самую низкую цену договора.

Учитывая изложенное, наличие у участников закупки опыта выполнения договоров не может устанавливаться, как критерии допуска к участию в закупке, так как единственным критерием отбора является цена предлагаемая участником закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика по установлению требований к участнику закупки противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли, так как закупка отменена.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энергосвязьстрой» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» при проведении открытого запроса цен в электронной форме № 891/ОКЭ-ЦДИ/17 на право заключения договора на ПС 110 кВ «Юго-Западная-1»; ПС 110 кВ «Юнтолово»; Заходы КЛ 110 кВ на ПС «Юнтолово»; ПС 110 кВ «Каменка»; ПС 110 кВ «Петровская»; Заходы КЛ 110 кВ на ПС «Петровская»; ПС 110 кВ «Московская-Товарная»; Строительство ПС 35 кВ для электроснабжения комплекса зданий Верховного суда РФ»; Строительство заходы КЛ 110 кВ на ПС «Намыв-2» (1 этап: до ПС-14) (функции технического заказчика) (извещение №31705301796) обоснованной в части отсутствия в Документации сведений об объеме работ, являющихся предметом договора заключаемого по результатам закупки; отсутствия в Документации требований к коллективным участникам.

2. Признать ПАО «Ленэнерго» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 1, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как закупка отменена.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.07.2017 № 223ФЗ-706/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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