

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-955/17

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»

07.11.2017 Москва

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

при участии представителей:<.....>

ООО «ППК»: Зайцевой Н.С. - доверенность от 04.10.2017 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «ППК» от 30.10.2017 №218 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку ТН 330 кВ на РП Путкинский, РП Ондский (извещение №31705476098), 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» от 30.10.2017 №218 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку ТН 330 кВ на РП Путкинский, РП Ондский (извещение №31705476098) (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) (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.

30.08.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 20.09.2017 в 12:00;

дата рассмотрения заявок — 20.09.2017 в 12:00;

дата подведения итогов закупки — 20.10.2017 в 18:12;

Начальная максимальная цена закупки — 105 179 500 рублей.

На участие в закупке подано 4 заявки, допущено 3 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а также положения Закона о закупках, в части:

- - - Неправомерно отказано заявке Заявителя в допуске на участие в закупке;
 - Заказчиком нарушены сроки рассмотрения заявок и подведения итогов Конкурса.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документацией.

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

- -

- Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно отказано заявке Заявителя в допуске на участие в закупке.

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 части 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 протоколу от 25.10.2017 № 3/36203 (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске, на основании пунктов 12.3, 13.3 Тома 2 Документации.

Представитель Заказчика представил материалы по делу, в том числе заявку Заявителя и пояснил, что в пункте 12.3 Технического предложения «Условия хранения, срок хранения, трансформаторов напряжения, отдельно хранящихся деталей, сборочных единиц» участнику закупки необходимо указать соответствующее значение, при этом оферта Заявителя не содержит конкретного значения, а лишь указывает «Согласно РЭ», что не является конкретным значением. На основании указанного заявителем в содержании пункта 12.3 не представляется возможным определить конкретный показатель гарантийного срока поставляемой продукции.

Кроме того, из пояснений представителя Заказчика следует, что в пункте 13.3 Технического предложения участник закупки должен был указать значение «да», при этом Заявитель в графе «предлагаемые значения» устанавливает свои условия, а именно указывает «да, по отдельному договору», что не предусмотрено условиями технического задания Документации.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком правомерно отказано в допуске заявке Заявителя, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- -
 - Согласно пункту 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать сведения, в том числе о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

В соответствии с пунктом 2.11.2 Документации решение конкурсной комиссии по подведению итогов Конкурса оформляется по адресу Организатора: 109028, г. Москва, Б. Николоворобинский переулок д. 9/11, 5-й этаж, офис 511 в срок до 20.10.2017 Протоколом выбора победителя, оформляемого на заседании комиссии и подписываемого Председателем Конкурсной комиссии.

При этом согласно информации в ЕИС Заказчиком подведены итоги Конкурса и подписан Протокол 25.10.2017.

Таким образом, Заказчиком нарушены установленные Документацией сроки рассмотрения заявок и подведения итогов Конкурса, что нарушает пункт 11 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.

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

3. Пунктом 11 Проекта договора Документации установлено, что поставщик обязуется в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания настоящего договора заключить договор страхования грузов в полном соответствии с проектом договора страхования грузов (приложение 7 к настоящему Договору) в отношении случайной гибели, повреждения или утраты всего, или части Товара при перевозке автомобильным, железнодорожным, морским (речным) или воздушным транспортом (далее - Договор страхования). Допускается только техническая правка текста проекта Договора страхования. Поставщик обязуется до заключения договора страхования обратиться к уполномоченному консультанту покупателя по страхованию с целью подбора консультантом оптимальных условий страхования, а также подготовки договора страхования. Поставщик обязан представить покупателю согласованное письмо от консультанта с приложением согласованного с консультантом проекта Договора страхования. Поставщик обязан в срок, указанный в абзаце 1 настоящего пункта, предоставить Покупателю Договор страхования, подписанный Поставщиком и страховой компанией в 3-х подлинных экземплярах, по одному для каждой из сторон и один - для Покупателя.

Вместе с тем, Заказчик обременяет победителя закупки заключить договор в сроки, предусмотренные заказчиком, а также на условиях, подобранных консультантом Заказчика, что ограничивает возможность потенциального победителя в выборе страховой компании и является вмешательством в хозяйственную деятельность субъекта закупки, кроме того, соответствие указанным требованием не влияет на исполнение обязательств по договору страхования между поставщиком и страховой организацией.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлены требования к заключению договора страхования, что противоречит требованиям Положения о закупке и подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пункту 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 4 Проекта договора Документации Заказчик вправе выплатить авансовые платежи по своему усмотрению единовременно либо частями (выплата авансовых платежей осуществляется в рамках остатка лимита финансирования на соответствующий календарный год по инвестиционной программе Заказчика) на основании выставленного Подрядчиком счета, в том числе в следующем порядке: Авансовый платеж в размере не менее 30 % (тридцати процентов) от определенной стоимости товара выплачивается в течение 20 (двадцати) рабочих дней со дня представления поставщиком и принятия покупателем последнего из следующих документов: оригиналов банковской гарантии на исполнение поставщиком обязательств по договору, соответствующих требованиям статьи 12 договора или внесения по выбору поставщика обеспечительного платежа, вместо предоставления указанной банковской гарантии в соответствии с условиями статьи 12 договора, договора страхования, заключенного в соответствии со статьей 11 настоящего договора, а также при условии предоставления покупателю соответствующих счетов на оплату по договорам с производителями (заводами-изготовителями) товара либо их официальными представителями с обязательным предоставлением документа, подтверждающего статус официального представителя и заказной спецификации на поставляемый Товар и запасные части к нему.

Заказчиком в Документации не установлен конкретный размер авансирования, что не позволяет участникам закупки рассчитать однозначно стоимость договора.

Таким образом, Заказчиком не установлен надлежащим образом порядок оплаты поставляемого товара исполнителем по договору.

Учитывая изложенное, отсутствие в Документации надлежащего порядка оплаты по договору нарушает пункт 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса.

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 30.10.2017 №218 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку ТН 330 кВ на РП Путкинский, РП Ондский (извещение № 31705476098) обоснованной в части нарушения Заказчиком сроков рассмотрения заявок и подведения итогов Конкурса.

- - - Признать ПАО «ФСК-ЕЭС» нарушившими часть 1 статьи 2, пунктов 6, 11 части 10 статьи 4 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 07.11.2017 № 223ФЗ-955/17.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 07.11.2017 № 223ФЗ-955/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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