

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-834/17

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»

23.08.2017 Москва

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

при участии представителей:<...>

ООО «ППК»: Гончаровой О.И. - доверенность от 14.08.2017 № б/н,

рассмотрев жалобу ООО «ППК» от 15.08.2017 №176 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на разработку РД, выполнение СМР, ПНР с поставкой оборудования в объеме всех незавершенных работ по титулу «Строительство ВЛ 220 кВ Нерюнгринская ГРЭС-Нижний Куранах-Томмот-Майя с ПС 220 кВ Томмот и ПС 220 кВ Майя» в части строительства ПС 220 кВ Томмот для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Востока (извещение № 31705367828), 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) от 15.08.2017 №176 (вх. № 125552/17 от 16.08.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее- Заказчик), организатора АО «ЭССК ЕЭС» (далее - Организатор) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на разработку РД, выполнение СМР, ПНР с поставкой оборудования в объеме всех незавершенных работ по титулу «Строительство ВЛ 220 кВ Нерюнгринская ГРЭС-Нижний Куранах-Томмот-Майя с ПС 220 кВ Томмот и ПС 220 кВ Майя» в части строительства ПС 220 кВ Томмот для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Востока (извещение № 31705367828)(извещение № 31705367828) (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 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.

28.07.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации, размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 17.08.2017;

Дата и время рассмотрения заявок 27.09.2017;

Дата и время подведения итогов 17.10.2017;

Начальная максимальная цена договора 997 645 750 рублей;

На участие в закупке подано 2 заявки.

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

- - - Заказчиком в проекте договора Документации не установлены случаи проведения обязательной аттестации и проверки качества поставляемого оборудования;
 - Организационно-распорядительные документы Заказчика, а также Документация не содержат порядок и условия проведения повторной приемки качества оборудования подлежащего восстановлению;
 - Заказчиком неправомерно установлены несоизмеримые с объемом

работ сроки выполнения по договору;

- Заказчиком в Документации не установлен конкретный объем давальческого и поставляемого оборудования.

Представители Заказчика, Организатора с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик, Организатор 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.

1. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в проекте договора Документации не установлены случаи проведения обязательной аттестации и проверки качества поставляемого оборудования;

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

В соответствии с пунктом 9.1 проекта договора Документации, при проведении комплектации объекта оборудованием и материалами подрядчик должен обеспечить проведение проверки качества оборудования, материалов в соответствии с организационно-распорядительными документами ПАО «ФСК ЕЭС».

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что проверка качества проводится Заказчиком на основании Приказа № 43 от 04.02.2015 «Об организационной работе по проверке качества нового оборудования, контроля его соответствия заявленным характеристикам и предъявленным техническим требованиям». В соответствии с указанным приказом подрядчик самостоятельно определяет порядок проведения проверки качества:

поставка включенного в перечень оборудования, подлежащего проверки и которое допущено к применению на объектах ПАО «ФСК ЕЭС», в связи с чем при приемке не требуется прохождение аттестации или поставка оборудования, которое отсутствует в указанном перечне, в этом случае к моменту поставки оборудования подрядчик обязан обеспечить проведение проверки.

В соответствии с проектом договора к Документации проверка качества производится Заказчиком на этапе приемки оборудования в ходе исполнения обязательств по договору.

Кроме того, представители Заказчика, Организатора пояснили, что система аттестации в электросетевом комплексе является системой проверки качества закупаемого оборудования, технологий и материалов, и обусловлена необходимостью повышения надежности единой энергетической системы и проводится на стадии исполнения обязательств по договору. При этом система аттестации осуществляется в соответствии с Межгосударственным стандартом «Верификация закупленной продукции. Организация проведения и методы контроля» (ГОСТ 24297-2013), которым определены основные требования к организации, порядку проведения и оформлению результатов верификации закупаемой заказчиками продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя на 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 проведения аттестации и проверки качества поставляемой продукции.

Таким образом, довод Жалоб не нашел своего подтверждения.

- - - Из Жалобы Заявителя следует, что организационно-распорядительные документы Заказчика, а также Документация не содержат порядок и условия проведения повторной приемки качества оборудования подлежащего восстановлению.

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 9.1 проекта договора Документации, при проведении комплектации объекта оборудованием и материалами подрядчик должен обеспечить проведение проверки качества оборудования, материалов в соответствии с организационно-распорядительными документами ПАО «ФСК ЕЭС».

Пунктом 2.2 Тома 2 Документации установлено, что в случае использования уже поставленного и смонтированного (давальческого) оборудования необходимо провести работы по восстановлению заводских гарантийных обязательств с даты ввода оборудования в эксплуатацию с привлечением представителей заводов-изготовителей.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что обследование технического состояния оборудования при повторной приемке производится в соответствии с заводскими инструкциями производителя, указанные документы находятся в свободном доступе, тем самым потенциальный участник не ограничен в возможности ознакомиться с указанными документами. Кроме того, работы по восстановлению оказываются в отношении двальческого оборудования, в связи с чем такое оборудование не требуется к поставке в рамках исполнения договора заключаемого по результатам закупки, в связи с чем в отношении такого оборудования не проводится приемка качества.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных сведений подтверждающих обоснованность указанного довода Жалобы, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

- - - Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно установлены несоизмеримые с объемом работ сроки выполнения по договору.

Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках Документация должна содержать, в том числе сведения о сроках поставки.

В соответствии с пунктом 1.1.5 Тома 1 Документации срок начала выполнения работ (услуг) и поставки: с даты заключения договора, срок окончания выполнения работ (услуг) и поставки: декабрь 2017 г.

При этом срок подведения итогов закупочной процедуры согласно пункту 2.11.4 Тома 1 Документации 17.10.2017.

По мнению Заявителя на осуществление работ Заказчиком отводится 2 месяца, вместо положенных 11 месяцев.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что указанный срок подведения итогов является ориентированным, в связи с чем итоги закупочной процедуры могут быть подведены ранее указанного срока.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных сведений подтверждающих обоснованность указанного довода Жалобы, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

- - Заказчиком в Документации не установлен конкретный объем давальческого и поставляемого оборудования.

Пунктом 1.1.4 Тома 1 Документации установлен состав работ необходимых к выполнению подрядчиком в рамках договора заключаемого по результатам закупки, в том числе поставка МТРО.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора представили материалы по закупочной процедуре, в том числе Документацию, согласно которой Том 2 содержит требования к техническим характеристикам основного электротехнического оборудования, в том числе его количество.

Кроме того, приложение к форме 4 Тома 1 Документации содержит перечень объема материалов для реконструкции, основных строительно-монтажных работ, а также ведомость поставленного для расширения основного оборудования, по ранее заключенным договорам.

Таким образом, Заказчиком установлен конкретный объем давальческого и поставляемого оборудования.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения

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

5. В соответствии с пунктом 23.5 Проекта договора Документации Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора, в случае когда подрядчик перестал удовлетворять закрепленным в организационно-распорядительном документе Заказчика критерием показателей устойчивости деятельности подрядчика.

Вместе с тем, проект договора Документации не содержит организационно-распорядительного документа Заказчика, перечня критериев устойчивости, а также порядка оценки таких критериев устойчивости, что не позволяет установить, на основании каких именно показателей таких критериев Заказчик имеет право в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в проекте договор 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.

6. 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 2.9.3.6 Тома 1 Документации установлен порядок оценки заявок участников Конкурса по критерию «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов».

В соответствии с указанным пунктом Документации оценка производится членами

закупочной комиссии на основании справки о привлекаемых кадровых ресурсах (форма 9) и обязательно прилагаемых к ней подтверждающих материалов в виде выписки из штатного расписания.

Заказчиком оценивается заявленное количество следующих специалистов:

Специальность	Расчетное количество человек, установленное проектом
Рабочие строительных специальностей (промежуточный критерий K1)	40 (K1min)
ИТР (промежуточный критерий K2)	8 (K2min)
Кадастровые инженеры, внесенные в государственный реестр кадастровых инженеров, имеющие действующие квалификационные аттестаты кадастровых инженеров (промежуточный критерий K3)	3 (K3min)
МОП и охрана (промежуточный критерий K4)	3 (K4min)
Метрологи (промежуточный критерий K5)	4 (K5min)
Специалисты для проведения проверочных испытаний перед приемкой объекта на обеспечение требуемой ЭМС (промежуточный критерий K6)	2 (K6min)

Расчет рейтинга каждой заявки по соответствующему промежуточному критерию «Количество Рабочих» производится по соответствующим формулам.

При этом:

- если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество рабочих не превышает расчетное количество человек, установленное проектом, заявке данного участника по соответствующему промежуточному критерию «Количество рабочих» присваивается значение 0 баллов;
- если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество рабочих равно или превышает расчетное количество соответствующих специалистов, заявке данного участника по соответствующему промежуточному критерию «Количество рабочих» присваивается значение 100 баллов.

В случае отсутствия в составе заявки Участника справки о привлекаемых кадровых ресурсах (форма 9) и/или материалов, подтверждающих наличие кадровых ресурсов по какой-либо из специальностей (в виде выписки из штатного расписания), Комиссия присуждает по такой специальности минимальную промежуточную оценку (0 баллов). Отсутствие указанных документов не является

основанием для отклонения Заявки участника.

Вместе с тем, отсутствие у участника квалифицированного персонала в штате не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Конкурса.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок и критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

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.

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

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «ППК» от 15.08.2017 №176 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на разработку РД, выполнение СМР, ПНР с поставкой оборудования в объеме всех незавершенных работ по титулу «Строительство ВЛ 220 кВ Нерюнгринская ГРЭС-Нижний Куранах-Томмот-Маяя с ПС 220 кВ Томмот и ПС 220 кВ Маяя» в части строительства ПС 220 кВ Томмот для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Востока (извещение № 31705367828) необоснованной.
- Признать ПАО «ФСК-ЕЭС», АО «ЭССК ЕЭС» нарушившими часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 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», АО «ЭССК ЕЭС» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении.

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