

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-870/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энерго-Транс» 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»

27.08.2019 Москва

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

ведущего заседания Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Энерго-Транс» от 26.08.2019 № 469/08, направленную письмом Московского УФАС России от 27.08.2019 № ПО/42609/19-2 (вх. от 22.08.2019 №147916-ЭП/19), на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку мобильных дорожных покрытий для нужд филиалов МЭС (извещение № 31907970199), 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 ООО «Энерго-Транс» (далее - Заявитель) от 26.08.2019 № 469/08 на действия (бездействие) заказчика

ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку мобильных дорожных покрытий для нужд филиалов МЭС (извещение № 31907970199) (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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 12.08.2019 № 463/3 (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 настоящим Федеральным законом 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 ЕИС – 07.06.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 655 000 000 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок — 24.06.2019;
4. Дата рассмотрения заявок — 12.07.2019;
5. Дата подведения итогов Конкурса — 19.07.2019;
6. На участие в Конкурсе подано 3 заявки. По результатам рассмотрения заявок допущено к участию в Конкурсе 2 заявки.

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

1.

1.

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе;
2. Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол подведения итогов Конкурса;
3. Заказчиком нарушены сроки проведения этапов

проведения закупки;

4. Заказчиком не представлены разъяснения причин отклонения заявки Заявителя;
5. В Документации неправомерно установлены требования к обеспечению заявки на участие в Конкурсе;
6. В проекте договора к Документации неправомерно установлены положения об условиях оплаты исполненных обязательств;
7. В Документации неправомерно установлены требования к банковской гарантии;

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

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

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 пунктом 1.2.1 Положения о закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно протоколу заочного заседания закупочной комиссии по подведению итогов Конкурса от 06.08.2019 № 6/859577 (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске в связи с несоответствием требованию пункта 9 Информационной карты Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заявителем в составе заявки не представлено подтверждений о наличии опыта поставок модульных дорожных покрытий, что свидетельствует о несоответствии такой заявки требованиям Документации.

В соответствии с подпунктом «с» пункта 9 Информационной карты Документации установлено требование: «Чтобы претендовать на победу в закупке и получения права заключить договор, участник закупки должен отвечать следующим требованиям:

- должен иметь не менее 1 (одного) исполненного договора на выполнение поставок Мобильных Дорожных покрытий (с учетом правопреемства) за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в настоящей закупке. При этом стоимость такого исполненного договора (договора) составляет не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), установленной в п.5 части II «Информационная карта закупки».

Согласно пункту 10 Информационной карты Документации требования к составу заявки участника Конкурса установлены в Приложении № 2 к Информационной карте Документации (далее — Приложение № 2).

В соответствии с подпунктом «е» пункта 1.1 Приложения № 2 участникам Конкурса необходимо представить в составе заявки, в том числе следующие документы: «Справка для подтверждения наличия опыта исполнения договора на выполнение поставок МДП за последние три года по установленной в настоящей документации форме (часть III «Образцы форм для заполнения участниками закупки», форма 7.1), с содержанием соответствующим пп. с) п. 9 части II «Информационная карта закупки» с приложением по каждому договору копий актов приема-передачи товара и/или товарных накладных с отметкой грузополучателя на поставляемые МДП, указанных в пп. с) п. 9 части II

«Информационная карта закупки».

Вместе с тем, отсутствие у участника Конкурса опыта по поставке модульных дорожных покрытий, а также отсутствие документов подтверждающих документов в соответствии с требованиями Приложения № 2, не может являться подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, и влиять на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку участником Конкурса может быть осуществлена поставка иного оборудования надлежащим образом в соответствии с договором поставки.

Также представителями Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности поставки оборудования по предмету Конкурса участником, обладающим опытом поставки иного оборудования, не указанного в Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, неправомерно установившего квалификационные требования к участникам Конкурса, а также отклонившего участника закупки ввиду несоответствия неправомерному требованию Документации, противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом сформированы протокол подведения итогов Конкурса.

Частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках установлено протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать, в том числе результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок).

В соответствии с приложением № 1 к Информационной карте Документации Заказчиком осуществляется оценка заявок участников Конкурса по критериям «Цена заявки», «Опыт выполнения поставок

мобильных дорожных покрытий» и «Наличие протоколов испытаний от предприятий ТЭК с обязательным подтверждением нагрузок не менее 65 тн на болотах 1 и 2 типа».

При этом согласно пункту 5.6.5 Документации по результатам осуществления оценки и сопоставления заявок составляется итоговый протокол, в котором указывается информация, предусмотренная Законом о закупках и Положением о закупке, в том числе результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения Закупочной комиссии о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок.

Комиссией ФАС России установлено, что в соответствии с Протоколом Заказчиком осуществлено ранжирование участников Конкурса, а также указано суммарное количество баллов, присвоенное каждой заявке. При этом в Протоколе отсутствуют сведения о количестве присвоенных баллов по каждому критерию оценки заявок участников закупки, что свидетельствует о ненадлежащем формировании протокола подведения итогов закупки.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 14 статьи 3.2 Закона о закупках.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком нарушены сроки проведения этапов проведения закупки, а именно: сроки рассмотрения заявок и подведения итогов по результатам закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Подпунктом «д» пункта 3.1.3 Положения о закупке установлено, что при проведении конкурентных закупок в единой информационной системе размещаются протоколы, составляемые в процессе проведения закупки (этапа закупки), – не позднее 3 (трех) дней со дня подписания таких протоколов (порядок согласования протоколов установлен организационно-распорядительным документом Заказчика, при этом срок подписания протокола не должен составлять более 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента проведения соответствующего заседания Закупочной комиссии).

В соответствии с Извещением и Документацией Заказчиком установлены следующие даты проведения этапов Конкурса: рассмотрение заявок — 12.07.2019, подведения итогов Конкурса — 19.07.2019.

Согласно сведениям ЕИС протокол рассмотрения заявок № 4/859577 размещен 31.07.2019, протокол подведения итогов № 8/859577 размещен 06.08.2019. При этом Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлено сведений о дате подписания указанных протоколов, подтверждающих соблюдение сроков проведения этапов Конкурса.

Таким образом, в отсутствие сведений о дате подписания указанных протоколов, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о соблюдении Заказчиком сроков проведения этапов закупки, указанных в Извещении и Документации.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат подпункту «д» пункта 3.1.3 Положения о закупке и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком не представлены разъяснения причин отклонения заявки Заявителя.

Пунктом 5.9.2 Документации установлено, что в случае необходимости, после завершения процедуры закупки участник вправе направить в адрес Заказчика, указанный в извещении о закупке и документации о закупке запрос о разъяснении причин отклонения заявки такого участника. Заказчик обязан ответить на такой запрос в срок не позднее 10 (десяти) рабочих дней с момента получения такого запроса.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что Заявитель обратился с жалобой в Центральную конкурсную комиссию Заказчика, при этом срок рассмотрения такой жалобы не истек.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Дополнительно Комиссия ФАС России сообщает, что в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки,

подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 24.06.2019. Вместе с тем, Жалоба направлена Заявителем в ФАС России 16.08.2019, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, доводы Заявителя №№ 5, 6 и 7 на положения Документации не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Энерго-Транс» (ИНН: 5031072847, ОГРН: 1075031002650) от 26.08.2019 № 469/08 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку мобильных дорожных покрытий для нужд филиалов МЭС (извещение № 31907970199) обоснованной в части следующих доводов:

- Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе;
- Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол подведения итогов Конкурса;
- Заказчиком нарушены сроки этапов проведения закупки.

1.

1.

2. Признать ПАО «ФСК ЕЭС» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, часть 14 статьи 3.2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ПАО «ФСК ЕЭС» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 27.08.2019 № 223ФЗ-870/19.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.08.2019 № 223ФЗ-870/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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