

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-379/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭлектроПул» 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»

26.05.2020 Москва

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

ведущего заседание Комиссии – «...» .,

членов Комиссии:

«...» (далее — Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «ЭлектроПул»: «...» , «...»

ПАО «РусГидро»: «...» ,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «Электро Пул» от 20.05.2020 № 131 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку оборудования распределительных устройств эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Северо — Осетинский филиал» (извещение № 31908455916), 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 «Электро Пул» (далее – Заявитель) от 20.05.2020 № 131 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и

среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку оборудования распределительных устройств эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Северо – Осетинский филиал» (извещение № 31908455916) (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 по правилам 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 продукции для нужд ПАО «РусГидро», утвержденного протоколом заседания Совета директоров ПАО «РусГидро» (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 (далее - ЕИС) 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 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 – 29.10.2019;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 298 039 535,15 **рублей**;
3. Дата окончания подачи заявок — 22.05.2020;
4. на участие в Конкурсе подано – 14 заявок;
5. Дата подведения итогов Конкурса — 30.07.2020.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, поскольку Заказчиком в Документации установлено неправомерное требование о том, что участнику в подтверждение наличия опыта по предмету закупки необходимо представить в составе заявки справку об аффилированности участника

закупки.

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

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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 7 технического задания Документации «Участник должен иметь опыт изготовления и поставки оборудования (далее-продукции в данной таблице):

- высоковольтных элегазовых выключателей 110кВ и выше

или

- распределительных трансформаторных подстанций напряжением 35кВ и выше

либо опыт поставки продукции, производимой изготовителем (в случае если это специально созданная организация, аффилированная изготовителю (аффилированность Участника подтверждается посредством предоставления справки и подтверждающих документов согласно приложения к документации о закупке), при этом за последние 5 лет, предшествующие дате подачи заявки на участие в настоящей закупочной процедуре, участником должны быть исполнены обязательства в общем/совокупном объеме не менее 40 % от Н(М)Ц.

Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления Участниками закупки в составе заявки сведений о ранее выполненных договорах по форме «Справки об опыте Участника», приведенной в Документации о закупке, с представлением скан-копий договоров либо их частей (с приложением документов, предусмотренных требованиями договора, подтверждающих факт его

исполнения, подписанных с обеих сторон, а также документов на поставляемую продукцию, подтверждающих факт ее изготовления и с указанием изготовителя (один из перечисленных – декларация о соответствии, сертификат соответствия, ТУ, протокол испытаний), а также «Справки об аффилированности Участника закупки» с приложением подтверждающих документов по форме, приведенной в Документации и закупке. При рассмотрении и оценке заявок Участников будут учитываться только те сведения об объемах выполнения аналогичных договоров, которые подтверждены документами, указанными выше».

Таким образом, для подтверждения наличия указанного опыта участнику, не являющему производителем закупаемого товара, в составе заявки необходимо представить «Справку об аффилированности участника закупки», подтверждающая аффилированность участника с производителем товара по предмету закупки.

Вместе с тем, согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации, содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный таким договором срок Заказчику.

Кроме того, поставщик может не являться производителем товара по предмету Конкурса, при этом ранее осуществлять поставки соответствующих предмету закупки товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Учитывая природу договора поставки, отсутствие у данного поставщика фактов поставки товара по предмету закупки, а также подтверждающих документов, указанных в пункте 7 технического задания Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное положение в Документации, ограничивает количество участников закупки и нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 выявленного нарушения.

Дополнительно ФАС России сообщает, что текст Жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭлектроПул» (ИНН: 6165135089; ОГРН: 1066165058552) от 20.05.2020 № 131 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (ИНН: 2460066195, ОГРН: 1042401810494) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку оборудования распределительных устройств эзминской ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Северо – Осетинский филиал» (извещение № 31908455916) обоснованной.

1.

1.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 26.05.2020 № 223ФЗ-379/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.05.2020 № 223ФЗ-379/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административного правонарушения.

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