

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-463/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Восходъ» 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»

26.05.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС»: <...> - доверенность от 15.02.2017 № 13-17, <...> - доверенность от 16.11.2016 № 52-16.

ПАО «ФСК ЕЭС»: <...> - доверенность от б/д № 37-17,

ООО «Восходъ»: <...> - доверенность от 17.04.2017 № 02ФАС,

рассмотрев жалобу ООО «Восходъ» от 17.05.2017 № 06-31705075123 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования в аварийный резерв для филиалов МЭС (извещение № 31705075123), 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 «Восходъ» (далее — Заявитель) от 17.05.2017 № 06-31705075123 (вх. от 18.05.2017 № 75175/17) 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 поставку оборудования в аварийный резерв для филиалов МЭС (извещение № 31705075123) (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.

28.04.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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

- - - Заказчиком неправомерно установлено требование о представлении в составе заявки участника закупки информации о производителе оборудования, а также документов на готовое оборудование.
 - Заказчиком неправомерно объединены в один лот объекты расположенные в различных регионах, что ограничивает количество участников закупки.
 - Заказчиком неправомерно установлены избыточные требования к банковской гарантии, а также к банку-гаранту.

Представители Заказчика, Организатора с доводами 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 Организатора, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование о представлении в составе заявки участника закупки информации о производителе оборудования, а

также документов на готовое оборудование.

Пунктом 1.1.6 Тома 1 Документации установлено, что формы документов, которые необходимо подготовить и подать в составе заявки, приведены в разделе 4 Документации.

Вместе с тем, представитель Заказчика пояснил, что не представление информации в соответствующей графе таблицы формы 4 Документации непосредственного производителя продукции не является основанием для отклонения заявок на участие в закупке и участником могут быть проставлены прочерки в данной графе таблицы или дан ответ в свободной форме.

В соответствии с пунктом 10.1 таблицы технических характеристик на оборудование, поставляемого для МЭС Северо-Запада и пунктом 9 таблицы технических характеристик на оборудование, поставляемого для МЭС Волги Технического задания Тома 2 Документации, участник Конкурса должен представить номер и дату выдачи Российских Сертификатов безопасности и соответствия.

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что участник Конкурса может представить указанные сведения о сертификатах безопасности и соответствия при поставке товара.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что данное требование представляется участниками в составе заявки при наличии.

Также, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил документов, информации свидетельствующих, что данная информация влияет на возможность участия в закупке, а также на результаты проведения Конкурса.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно объединены в один лот объекты, расположенные в различных регионах, что по мнению Заявителя, ограничивает число участников Конкурса.

Пунктом 1.1.3 Тома 1 Документации установлено, что предметом Конкурса является поставка в АР ТТ, ТН, ТСН, ВЭБ, разъединителей для нужд филиалов ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Центра, МЭС Северо-Запада, МЭС Волги, МЭС Юга, МЭС Западной Сибири.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора пояснили, что требования к поставке товара установлены, в связи с потребностями Заказчика, что не противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Вместе с тем, согласно протоколу от 19.05.2017 № 2/35200 на участие в Конкуре подано 4 заявки.

Кроме того, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов и информации подтверждающих, что Заказчиком неправомерно сформирован лот путем объединения объектов, расположенных в различных

регионах, а также, что такое объединение может повлечь ограничение количества участников закупки.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно установлены избыточные требования к банковской гарантии, а также к банку-гаранту.

Согласно пункту 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.

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.

Пунктом 9.1.5 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик вправе потребовать от потенциальных участников предоставления обеспечения исполнения обязательств, связанных с подачей ими конкурсной заявки (обеспечение конкурсной заявки). В случаях, если закупки проводятся не у субъектов малого и среднего предпринимательства, возможны следующие способы обеспечения конкурсных заявок, в том числе независимая гарантия, выданная банком, либо иной кредитной организацией (банковская гарантия). При этом Документация должна содержать требования, предъявляемые к гарантам (поручителям), а также к способам, суммам и порядку представления обеспечения.

Пунктом 2.15.1 Тома 1 Документации установлено, что победитель Конкурса должен предоставить финансовое обеспечение по договору в форме банковской гарантии или обеспечительным платежом.

Согласно пункту 2.15.11 Тома 1 Документации к прочим банкам-гарантам предъявляются следующие требования:

- должен обладать действующей лицензией на банковскую деятельность, выданной Банком России, и в отношении данной кредитной организации не должно действовать каких-либо установленных в индивидуальном порядке Банком России ограничений на проведение отдельных операций;
- должен являться участником Системы страхования вкладов;
- не находиться в процессе ликвидации или банкротства;
- должен соответствовать требованиям к банкам-гарантам в зависимости от суммы предоставляемой банковской гарантии: минимальная допустимая сумма 25 млрд. рублей и минимальная допустимая сумма собственного

капитала 5 млрд. рублей.

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов, информации, подтверждающих, что Заказчиком неправомерно установлены избыточные требования к банковской гарантии, а также к банку-гаранту.

При этом, Комиссии в отсутствии указанных документов, информации не может сделать вывод, что установление указанных требований неправомерно и (или) приводит к ограничению количества участников закупки

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

- - - В соответствии с пунктом 1.4.5 Тома 1 Документации все споры и разногласия, возникающие в связи с проведением Конкурса, в том числе касающиеся исполнения Организатором и участниками Конкурса своих обязательств, не урегулированные в порядке, предусмотренном пунктом 1.4.2 Документации, могут быть решены в Третейском суде при Российском союзе промышленников и предпринимателей (г. Москва), в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления.

В соответствии со статьей 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» третейские суды не входят в судебную систему Российской Федерации.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» предусмотрено, что спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

Согласно части 9 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг. Корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в связи с тем, что разрешение третейским судом споров, разногласий, требований, возникающих из договора или в связи с ним, в том числе касающихся его исполнения, нарушения, изменения, прекращения или недействительности, не предусмотрено Законом о закупках, данное положение проекта договора Документации не соответствует положениям Закона о закупках, что является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Восходъ» от 17.05.2017 № 06-31705075123 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования в аварийный резерв для филиалов МЭС (извещение № 31705075123) необоснованной.
2. Признать ПАО «ФСК-ЕЭС», АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» нарушившими часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - - - Выдать ПАО «ФСК-ЕЭС», АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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