

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-61/15
по результатам рассмотрения жалобы ООО «УЭТМ - Монтаж» 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»

03.04.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 22.03.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «ФСК ЕЭС»: <...> - доверенность № 171-15 от 31.03.2015, <...> - доверенность № 171-15 от 31.03.2015,

ООО «УЭТМ — Монтаж»: <...> - доверенность от 02.04.2015



№ б/н, <...> - доверенность от 02.04.2015 № б/н, <...> - доверенность от 01.04.2015 № б/н, <...> - доверенность от 01.04.2015 № б/н, <...> - доверенность от 01.04.2015 № б/н,

рассмотрев жалобу ООО «УЭТМ-Монтаж», направленную письмом Московского УФАС России от 24.03.2015 № ИШ/10474, на действия заказчика ОАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку МТриО для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» - МЭС (извещение № 31401848042) 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 «УЭТМ-Монтаж» (далее – Заявитель) (вх. от 25.03.2015 № 28056-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «ФСК ЕЭС» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку МТриО для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» - МЭС (извещение № 31401848042) (далее - Конкурс).

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).

Из жалобы, пояснений представителей Заявителя, представленных на заседании Комиссии ФАС России, следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и интересы Заявителя, а именно:

- 1) Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске к участию в Конкурсе Заявителю;
- 2) Заказчиком неправомерно принято решение о допуске к участию в Конкурсе участников ОАО ВО «Электроаппарат», ООО «Илиган»;
- 3) Заказчиком при проведении Конкурса допущены процедурные нарушения при внесении изменений в извещение о проведении Конкурса.

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

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета директоров ОАО «ФСК ЕЭС» № 228 от 12.09.2014 (далее – Положение).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

19.12.2014 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

По результатам проведенного Конкурса Заказчик на заседании Комиссии ФАС России представил 5 долгосрочных договоров поставки, заключенных 27.03.2015 между ООО «Илиган» и филиалом ОАО «ФСК ЕЭС» Северное ПМЭС, филиалом ОАО «ФСК ЕЭС» Карельское ПМЭС, филиалом ОАО «ФСК ЕЭС» Новгородское ПМЭС, филиалом ОАО «ФСК ЕЭС» Ленинградское ПМЭС, филиалом ОАО «ФСК ЕЭС» Брянское ПМЭС.

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

1. Согласно Протоколу от 19.03.2015 № 6/247/27519 на участие в Конкурсе подано 4 заявки, из них 2 участникам отказано в допуске к участию в Конкурсе. Заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям Документации и отклонена от дальнейшего рассмотрения, в том числе по следующим критериям:

пункт 2.4.8 Тома 1 Документации — не соответствует;

форма 9 Тома 1 Документации — не соответствует.

Согласно пункту 2.9.2.4 Документации по результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет Конкурсные заявки, которые:

1) поданы с нарушением порядка подачи Заявок, установленным в настоящей документации;

2) не отвечают установленным в настоящей документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в Заявке, в том числе если Участник (в т.ч. один или несколько членов коллективного участника, один либо несколько привлекаемых Участником субпоставщиков) не предоставил справку о всей цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных);

3) поданные Участниками, не представившими финансовое обеспечение исполнения обязательств Участника (банковскую гарантию) Конкурса и не принявшими условия по выплате неустойки в случае нарушения условий участия в Конкурсе;

4) поданы Участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в настоящей Конкурсной документации одному либо нескольким отборочным критериям;

5) содержат технические предложения, не соответствующие установленным в настоящей Конкурсной документации требованиям.

Согласно пункту 2.4.1.1 Документации Участник должен подготовить заявку, включающую в том числе оригинал банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств участника Конкурса.

В пункте 2.4.8 Документации установлены требования к обеспечению исполнения обязательств Участника Конкурса.

В соответствии с пунктом 2.4.8.2.4 Документации банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством Российской Федерации, действовать от имени банка без доверенности, что должно быть подтверждено соответствующими документами (приказ, протокол и т.п.), или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности. Вместе с банковской гарантией участник закупки в составе своей заявки предоставляет следующие документы:

- решение (выписка из протокола) уполномоченного органа управления гаранта о назначении (избрании) единоличного исполнительного органа гаранта (копия, заверенная гарантом);

- доверенность на уполномоченное лицо, действующее от имени гаранта (оригинал/нотариально заверенная копия/копия, заверенная гарантом) (в случае если банковская гарантия подписана уполномоченным лицом, действующим от имени гаранта на основании доверенности). К доверенности, выданной в порядке передоверия, должна прилагаться доверенность на уполномоченное лицо, выдавшее доверенность в порядке передоверия (оригинал/нотариально заверенная копия/копия, заверенная гарантом). В случае если в доверенности на право подписи банковской гарантии имеются ограничения (подписание банковской гарантии осуществляется в рамках внутренних нормативных документов банка, решений кредитных комитетов, структурных подразделений или должностных лиц банка), необходимо представление всех поименованных в

доверенности решений или, в случае отказа банка от предоставления данных документов, письма от уполномоченного лица банка, что предоставление данной банковской гарантии осуществляется в соответствии с решениями, перечисленными в доверенности.

Согласно пояснениям Заказчика в составе заявки Заявителя отсутствуют:

– Генеральная доверенность Президента, Председателя Правления ОАО «Сбербанк России» на <...>, передоверяющего полномочия по подписанию банковских гарантий <...> и <...>;

– Решение кредитного комитета либо иных уполномоченных должностных лиц, на основании которых, подписант <...> имеет право подписывать банковские гарантии, а подписант <...> подписывать дополнения к банковским гарантиям.

Согласно форме 9 Раздела 4 Документации комфортное письмо должно быть подписано уполномоченным лицом. К комфортному письму в том числе, согласно форме прикладываются заверенная копия доверенности на лиц, подтверждающих наличие кредитного лимита.

По результатам рассмотрения комфортного письма № 7003-11 от 30.12.2014, представленной ООО «УЭТМ- Монтаж», экспертным советом выставлено следующее замечание:

- отсутствует Доверенность на <...> Передоверяющего полномочия подписанту комфортного письма - <...>

В ходе документального исследования состава заявки Заявителя, представленной представителем Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что решение Конкурсной комиссии об отказе к участию в Конкурсе Заявителю является правомерным.

2. Согласно Протоколу от 19.03.2015 № 6/247/27519 к участию в Конкурсе допущены ОАО ВО «Электроаппарат», ООО «Илиган», заявки которых соответствуют требованиям Документации.

Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России представлена выписка из экспертного заключения, согласно которой в составе заявки ОАО ВО «Электроаппарат» указаны замечания по банковской гарантии, а именно: сумма активов ПАО «Банк «Санкт — Петербург» за 2014 год составила 529 503 449 тыс. руб., сумма собственного капитала за 2014 год составила 45 219 314 тыс. руб., в составе заявки ООО «Илиган» среднегодовая сумма выполненных обязательств за два года (2013-2014) составила 236 675 739, 19 руб., что на 98 790 907, 06 руб. меньше среднегодовой стоимости закупки.

В соответствии с пунктом 2.4.8.2.7 Документации гарантом по банковской гарантии может выступать кредитная организация соответствующая следующим требованиям:

Требования к кредитным организациям:

1.1.1.a) На все банки-гаранты, в уставном капитале которых доля Правительства российской Федерации либо Центрального Банка Российской

Федерации составляет более 50% и с суммой активов свыше 500 млрд. рублей, ограничения по сумме принимаемых банковских гарантий не устанавливаются.

1.1.1.b) К прочим банкам-гарантам предъявляются следующие требования:

Н 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;

Н должен являться участником Системы страхования вкладов;

Н не находится в процессе ликвидации или банкротства;

Н устанавливаются следующие требования к банкам-гарантам:

Минимально допустимая сумма активов гаранта, млрд. рублей	Минимально допустимая сумма собственного капитала, млрд. рублей	Необходимость применения критерия наличия кредитного рейтинга	Доля участия юридических и/или физических лиц резидентов РФ
750	50	Критерий применяется в обязательном порядке	Не менее 50% + 1 акция

Согласно подпункту г пункта 2.3.1.2 Документации чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получение права заключить Договор, Участник Конкурса должен отвечать в том числе следующему требованию: должен иметь за последние 5 лет не менее одного завершеного договора, аналогичного по поставляемой продукции (в т. ч. объемам поставок и общей сумме договоров), при этом среднегодовая сумма выполненных обязательств Участника по заключенным договорам поставки аналогичной продукции за последние 2 года должна быть не менее среднегодовой лимитной суммы проводимого конкурса.

Комиссия ФАС России по результатам анализа представленных Заказчиком заявок участников ОАО ВО «Электроаппарат», ООО «Илиган» установила факт несоответствия указанным выше требованиям Документации.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, действия Конкурсной Комиссии по допуску к участию ОАО ВО «Электроаппарат», ООО «Илиган» являются неправомерными, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что также содержит признаки

состава административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Согласно Извещению, размещенному 19.12.2014 срок окончания подачи и вскрытия заявок назначен на 12.01.2015.

30.12.2014 Заказчик внес Изменения в извещение в части переноса срока окончания подачи и вскрытия заявок на 16.01.2015.

Указанные изменения размещены Заказчиком на официальном сайте 16.01.2015.

В соответствии с Протоколом от 14.01.2015 № 4/247/27519 Заказчиком внесены изменения в Извещение в части переноса срока окончания подачи и вскрытия заявок с 16.01.2015 на 26.01.2015.

Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Таким образом, действия Заказчика в части внесения изменений в извещение о проведении Конкурса нарушают часть 11 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного частями 4, 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:

1. Признать жалобу ООО «УЭТМ-Монтаж» (вх. от 25.03.2015 № 28056-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку МТРиО для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» - МЭС (извещение № 31401848042) обоснованной в части неправомерного допуска к участию в Конкурсе ОАО ВО «Электроаппарат», ООО «Илиган», а также в части внесения изменений в Извещение.

2. Признать ОАО «ФСК ЕЭС» нарушившим часть 6 статьи 3, части 11

статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ОАО «ФСК ЕЭС» обязательное для исполнения предписание.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.04.2015 № 223ФЗ-61/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 4,7,8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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