

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-291/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Транс Энерго» 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»

08.10.2015

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «Транс Энерго»: – XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 15.09.2015 №119;

АО «Санкт-Петербургские электрические сети»: XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 25.05.2015 № 280;

ООО «ПитерЭнергоМаш»: XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от 09.09.2015 № 5,

рассмотрев жалобу ООО «Транс Энерго» от 30.09.2015 № 380 на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» 1 этап (извещение № 31502537293) 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 «Транс Энерго» (далее – Заявитель) от 30.09.2015 № 380 (вх. от 30.09.2015 № 106694/15) на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» 1 этап (извещение № 31502537293) (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).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг Акционерного общества «Санкт-Петербургские электрические сети», утвержденным решением Совета директоров АО «СПб ЭС» от 29.04.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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.

04.07.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы и пояснений представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя в части необоснованного отклонения заявки ООО «Транс Энерго» по результатам очных конкурентных переговоров от участия в Этапе №2 Конкурса.

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

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

1. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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. 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.

Пунктами 1, 4, 5 статьи 12.1 Положения о закупке установлено, что не допускаются к участию участники закупочной процедуры в случае:

1) непредставления обязательных документов, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупочной процедуры, а также о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) в случае их наличия в заявке участника закупочной процедуры, если требования к предоставлению документов о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) были установлены в конкурсной документации;

4) несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке;

5) непредоставление сведений, предусмотренных требованиями документации о закупке.

Конкурсная комиссия отказывает в допуске к участию в дальнейших процедурах конкурса (как до переговоров, так во время них или после) участникам закупочной процедуры, не соответствующим требованиям Документации (статья 47.5 Положения о закупке)..

В соответствии с подпунктами а), е) пункта 4.8.1.3 Документации по результатам проведения Этапа №1 Конкурсная комиссия вправе отклонить от участия в Этапе №2 Конкурсные заявки, в случаях:

а) непредставления оригиналов или копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено конкурсной документацией либо наличие в таких документах недостоверных сведений об Участнике закупки или о товарах, о работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых проводится закупка;

е) несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям к заявкам на участие в конкурсе по Этапу №1 Участников закупки, установленным конкурсной документацией, в том числе не предоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, если требование обеспечения заявок на участие в конкурсе установлено конкурсной документацией.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок от 22.09.2015 № 1006/2 (действующий) в результате рассмотрения заявки ООО «Транс Энерго» выявлены следующие нарушения требований Заказчика, установленных в Документации, являющиеся основанием для отклонения заявки ООО «Транс Энерго» от участия в Конкурсе:

«...1. В составе заявки не представлена опись документов, входящих в Конкурсную заявку, что не соответствует требованиям п. 4.4.1.1 Документации;

2. В п. 8 Приложения №4 к письму о подаче оферты (Анкета Участника

конкурса) Участником не указаны следующие банковские реквизиты: телефон банка, что не соответствует требованиям формы Анкеты Участника конкурса (форма 5), установленной Заказчиком в Разделе 6 Документации;

3. В Приложении №5 к письму о подаче оферты (Справка о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров) отсутствуют следующие обязательные сведения: сведения о Заказчике (адрес, контактное лицо, контактный телефон), сведения о наличии/отсутствии аналогичных договоров в 2008, 2009, 2010, 2011 и 2015 годах, что не соответствует требованиям формы Справки о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров (форма 6), установленной Заказчиком в Разделе 6 Документации;

4. В Приложении №10 к письму о подаче оферты (Справка о наличии судебных споров и/или претензий) отсутствуют следующие обязательные сведения: сведения о наличии/отсутствии судебных споров и/или претензий в 2015 году, сведения о наличии/отсутствии судебных споров и/или претензий на объектах АО "СПб ЭС" в 2015 году, что не соответствует требованиям формы Справки о наличии судебных споров и/или претензий (форма 11), установленной Заказчиком в Разделе 6 Документации;

5. Представлена нотариально заверенная копия Справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, что не соответствует требованиям пп. ф) п. 4.5.2.1, согласно которому требовалось предоставление оригинала данного документа...».

В связи с изложенным Конкурсной комиссией принято решение отказать в допуске к участию в Конкурсе участнику ООО «Транс Энерго» на основании пунктов 1, 4, 5 статьи 12.1 Положения о закупке и подпунктов «а», «е» пункта 4.8.1.3 Документации.

В ходе документального анализа заявки ООО «Транс Энерго» на заседании Комиссии ФАС России несоответствие заявки на участие в Конкурсе Заявителя требованиям Документации подтвердилось.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в отказе в допуске к участию в Конкурсе Заявителю, правомерны.

2. Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 21.2 Положения о закупке заявки представляются по форме, в порядке, месте и до истечения срока, указанных в конкурсной документации.

Участник закупочной процедуры вправе подать только одну заявку на участие в конкурсе в отношении каждого предмета конкурса (лота) (пункт 21.8 Положения о закупке).

Статьей 21 Положения о закупке, а также пунктом 4.7 Документации

установлен порядок подачи заявки в письменной форме.

Порядок подачи заявки в электронной форме установлен пунктом 4.6 Документации, а именно:

«...Порядок подачи Заявок на электронной торговой площадке www.otc.ru определяется правилами и инструкциями данной системы и соглашением Участника с оператором данной системы.

Все требуемые документы в соответствии с условиями Документации должны быть предоставлены Участником конкурса через систему www.otc.ru в отсканированном виде в доступном для прочтения формате (предпочтительнее формат *.pdf). При этом сканирование документов должно быть произведено после того, как они будут оформлены в соответствии с требованиями, указанными в Документации.

Заявка на электронной торговой площадке www.otc.ru должна быть подана до истечения сроков, указанных в Извещении о проведении конкурса».

Таким образом, Заказчиком в Документации установлено требование к подаче заявки на участие в Конкурсе как в письменной, так и в электронной форме.

Учитывая изложенное, указанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Согласно пункту 24.1 Положения о закупке Конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных участниками закупочной процедуры, признанными участниками конкурса. Оценка и сопоставление таких заявок не может превышать 10 (десять) дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе, если иной срок не указан в конкурсной документации.

Оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются ЗК/ПДЗК в целях выявления лучших условий исполнения договора в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией (пункт 24.2 Положения о закупке).

В соответствии с пунктом 47.6 Положения о закупке в рамках первого этапа по результатам рассмотрения предварительных заявок на участие в

конкурсе, переговоров с участниками закупочной процедуры Конкурсная комиссия формирует перечень участников закупочной процедуры, допущенных ко второму этапу, а Заказчик окончательное техническое задание.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика подтвердил, что в Документации не установлены критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе и пояснил, что установление критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе предполагалось на втором этапе Конкурса.

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе.

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.

4. 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 2.4 статьи 2 Положения о закупке.

Согласно подпунктам «w», «x», «y», «z», «aa», «bb» пункта 4.5.1.1 Документации участвовать в конкурсе может любое юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Однако чтобы претендовать на победу в конкурсе и получение права заключить с Заказчиком Договор, Участник конкурса должен отвечать следующим требованиям:

«...w) Отсутствие исковой и претензионной работы;

x) Наличие на производственной площадке сервисного элегазового оборудования (в том числе, но не ограничиваясь сервисную тележку DIL0 с накопительным баком, редукторы, вакуумметры, вакуумный компрессор, портативный вакуумный насос, приборы контроля содержания влаги в элегазе, приборы для определения процентного содержания воздуха в элегазе и т.д.) для вакуумирования, заправки и откачки элегаза и контроля качества элегаза;

y) Наличие у поставщика собственного склада материалов;

z) Наличие на складе у поставщика аналогичного готового изделия для возможности предоставления Заказчику на срок изготовления закупаемых

изделий;

aa) Поставщик должен быть авторизованным дистрибьютором компании-производителя либо производителем;

bb) Если участник закупки не является изготовителем предлагаемого товара, в составе заявки на участие в закупке должны быть приложены документы, заверенные печатью изготовителя и подписью ответственного лица изготовителя с указанием контактных данных такого лица, подтверждающие права на предложение, распространение фирменных гарантийных обязательств от изготовителя товара, предлагаемого в рамках настоящей закупки. В частности, изготовитель должен гарантировать проведение шеф-монтажа, пуско-наладки, распространение всех фирменных гарантий на товар в течение всего срока исполнения обязательств по Договору».

В соответствии с пунктом 4.8.1.3 Документации по результатам проведения Этапа №1 Конкурсная комиссия вправе отклонить от участия в Этапе №2 Конкурсные заявки, в том числе, в случаях:

«...f) непредставления оригиналов или копий документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено конкурсной документацией либо наличие в таких документах недостоверных сведений об Участнике закупки или о товарах, о работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых проводится закупка;

g) несоответствия Участника закупки требованиям к Участникам закупки, установленным настоящей конкурсной документацией...».

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 2.4 статьи 2 Положения о закупке.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Согласно подпунктам «b», «f», «g», «o», «q» пункта 4.5.1.1 Документации участвовать в конкурсе может любое юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Однако чтобы претендовать на победу в конкурсе и получение права заключить с Заказчиком Договор, Участник конкурса должен отвечать следующим требованиям:

«...b) правомочность Участников закупки заключить договор;

f) участник должен быть зарегистрирован в установленном порядке и иметь необходимые лицензии и (или) действующие свидетельства о допуске на выполнение работ, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора;

g) участник закупки должен обладать профессиональной компетенцией, ресурсными возможностями (материально-техническими, производственными, трудовыми, финансовыми), надежностью, опытом, управленческой компетенцией и репутацией, а именно:

- наличие за последние 5 (пять) лет, предшествующие размещению информации о закупочной процедуре на обязательных Интернет-ресурсах, опыта выполнения не менее двух аналогичных предмету договора поставок товаров, работ, услуг;

- отсутствие судебных исков, удовлетворенных в пользу Заказчика, между Участником и Заказчиком в течение последних 3 (трех) лет до даты публикации информации о проведении открытого конкурса;

o) Участник конкурса должен иметь необходимые полномочия на поставку оборудования и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей оборудования, предлагаемого в рамках настоящего Конкурса (дилерские соглашения, письма производителей и др.).

q) Участник конкурса должен иметь сертификаты соответствия, подтверждающие качество оборудования».

При этом, из Документации не представляется возможным определить, что Заказчик подразумевает под «правомочностью заключить договор», на какие товары, работы, услуги требуется наличие лицензий или свидетельств, какие сертификаты, дилерские соглашения, письма производителей на продукцию необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе, наличие опыта выполнения каких аналогичных предмету договора поставок товаров, работ, услуг необходимо для исполнения договора.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Данные 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:

1. Признать жалобу ООО «Транс Энерго» от 30.09.2015 № 380 на действия (бездействие) заказчика АО «Санкт-Петербургские электрические сети» при проведении открытого конкурса в электронной форме «Модульная мобильная подстанция (ММПС) 5 комплектов: 2х25 МВА 110/20(10) кВ» 1 этап (извещение № 31502537293) необоснованной.

2. Признать АО «Санкт-Петербургские электрические сети» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Материалы дела от 08.10.2015 № 223ФЗ-291/15 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не передавать в связи с принятием решения от 10.09.2015 № 223ФЗ-248/15 о передаче материалов дела от 10.09.2015 № 223ФЗ-248/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об указанном административном правонарушении.

4. В связи с тем, что установленные нарушения на проведение Конкурса не повлияли, а также по результатам закупки заключен договор предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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