

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-292/15

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Электротехнический альянс»
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 в составе:

XX
XX
XX

XX

XX
XX
XX

XX
XX
XX
XX

XX
XX
XX (далее – Комиссия ФАС
России),

при участии представителей:

ПАО «ФСК ЕЭС»: XXXXXXXXXXXXXXXX – доверенность от
21.05.2015 № 221-15, XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от
19.03.2015 № 158-15;

представители ООО «Электротехнический альянс» не явились,
уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Электротехнический альянс» от 29.09.2015
№ 446 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении
открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного
отбора на право заключения договора на поставку запасных частей к
воздушным и масляным выключателям производства Уралэлектротяжмаш в
2015-2019 гг. для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» (извещение



№ 31502641868) 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 «Электротехнический альянс» (далее – Заявитель) от 29.09.2015 № 446 (вх. от 29.09.2015 № 105710-Ф/15) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее – Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на поставку запасных частей к воздушным и масляным выключателям производства Уралэлектротяжмаш в 2015-2019 гг. для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» (извещение № 31502641868) (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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ФСК ЕЭС» № 279 от 24.07.2014 (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.

06.08.2015 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:

1) установления требования к участникам Конкурса о предоставлении в составе заявки декларации о соответствии критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, также порядка оценки по показателю «финансовая устойчивость» субъектов малого и среднего предпринимательства, ограничивающих круг участников Конкурса;

2) установления отсылки к разделу 4, формы 7 Документации при заполнении справки об опыте выполнения аналогичных договоров за последние 5 лет по установленной в Документации форме, что может привести к отклонению заявок на участие в Конкурсе;

3) несоответствия наименования Заказчика в Документации наименованию Заказчика, указанному в Уставе Заказчика.

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

1. 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.

Пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что 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 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.

Пунктом 2.4.1.2 установлен порядок размещения документов в составе конкурсной заявки с обязательным составлением описи всех документов с указанием томов и страниц, который включает, в том числе, декларацию о соответствии участника/субпоставщика закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (форма 10) (подпункт 10 пункта 2.4.1.2 Документации).

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 соответствовать отборочным критериям, установленным к показателям финансового состояния (обладать финансовой устойчивостью):

для юридических лиц показатели финансовой устойчивости оцениваются на основании бухгалтерского баланса, рассчитываемым в соответствии с Методикой оценки финансовой устойчивости участника, приведенной в раздел 5 к настоящей документации, по следующим отборочным критериям:

1. Стоимость чистых активов (СЧА) - показатель СЧА должен иметь значение > 0 .

2. Коэффициент соизмеримости выручки (КСВ) - показатель КСВ должен иметь значение $> 3...$ ».

Вместе с тем, согласно пунктам 1.1.1, 2.3.1.1 Документации участвовать в Конкурсе может любое юридическое, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

При этом Документация не содержит ограничений по форме собственности участника Конкурса, по принадлежности к тем или иным субъектам рынка. В том числе предусмотрено участие коллективных участников и привлечение соисполнителей (пункт 2.3.1.1 Документации).

Кроме того, Документация не содержит требования по обязательному/желательному соответствию участника/соисполнителя субъектам субъектам малого и среднего предпринимательства. В том числе пунктом 2.9 Документации «Оценка Конкурсных заявок» не содержит оснований отклонения на этапе отборочной стадии по несоответствию участника\соисполнителя требованию о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства, оценочная стадия так же не содержит

соответствующих критериев.

Согласно пояснениям представителя Заказчика декларация о соответствии участника/субпоставщика закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (форма 10 Документации) включена в Документацию с целью статистической отчётности Заказчика - для учёта сведений об участии соответствующих субъектов в закупках Заказчика по прямым договорам и договорам субподряда первого и второго уровней.

Учитывая изложенное, довод Заявителя об установлении требования к участникам Конкурса о предоставлении в составе заявки декларации о соответствии критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, также порядка оценки по показателю «финансовая устойчивость» субъектов малого и среднего предпринимательства, ограничивающих круг участников Конкурса, не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с подпунктом «а» пункта 2.3.2.3 Документации для подтверждения квалификации участнику Конкурса необходимо предоставить в составе заявки на участие в Конкурсе справку об опыте выполнения аналогичных договоров за последние 5 лет по установленной в настоящей Конкурсной документации форме (раздел 4, форма 7).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что форма №7 Документации содержит форму банковской гарантии обеспечения исполнения обязательств участника Конкурса, форма №6 Документации содержит справку о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров.

Согласно пояснениям представителя Заказчика на заседании Комиссии ФАС России в подпункте «а» пункта 2.3.2.3 Документации допущена опечатка в нумерации форм.

Вместе с тем, в Документации к необходимым для подачи формам документов идет текстовая смысловая привязка, в том числе в пункте 2.4.1.2 Документации указан порядок размещения документов в заявке участника, в котором справка о перечне и объёмах выполнения аналогичных договоров указана под формой №6. Раздел №4, содержащий образцы форм, также содержит соответствующую справку под нумерацией 6.

Учитывая, что Документация содержит все формы документов, указанные по тексту Документации, исходя из наименований соответствующих форм, установленное несоответствие не влияет на возможность участия в Конкурсе.

Кроме того, уведомление от 02.10.2015 о внесении изменений в Конкурсную документацию открытого конкурса № 28940/ 0000144677 Заказчик сообщил следующее:

«...1) п/п. а) п.2.3.2.3. Тома 1 - Общая и коммерческая части Конкурсной документации открытого конкурса просим читать в следующей редакции:

«справка об опыте выполнения аналогичных договоров за последние 5 лет по установленной в настоящей Конкурсной документации форме (раздел 4, форма 6)».

2) по всему тексту Конкурсной документации, Протоколов конкурса, Уведомлений и Извещения о проведении открытого конкурса, наименование заказчика читать как Публичное акционерное общество «Федеральная сетевая компания ЕЭС» (сокращенное наименование ПАО «ФСК ЕЭС»), вместо Открытое акционерное общество «Федеральная сетевая компания ЕЭС» (сокращенное наименование ОАО «ФСК ЕЭС»)...

Таким образом, установление отсылки к разделу 4, формы 7 Документации при заполнении справки об опыте выполнения аналогичных договоров за последние 5 лет по установленной в Документации форме может привести к отклонению заявок на участие в Конкурсе не нашел своего подтверждения.

3. Согласно пояснениям представителя Заказчика при написании фирменного наименования Заказчика в зависимости от источников публикации и характера размещения информации, используются следующие названия: Публичное акционерное общество «Федеральная сетевая компания единой энергетической системы»; ПАО «Федеральная сетевая компания ЕЭС»; ПАО «ФСК ЕЭС».

Доказательств, подтверждающих, что указанное наименование Заказчика не позволило принять участие в Конкурсе, Заявителем не представлено.

Таким образом, довод Заявителем не нашел своего подтверждения.

4. Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 6.3.2.5, подпункту «а» пункта 9.1.2.2 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Законом о закупках, иными нормативными правовыми актами, принятыми в его реализацию, конкретные требования и порядок действий заказчика в части заключения, исполнения договора, заключенного по итогам закупки, не установлены. Заказчик самостоятельно регламентирует срок

исполнения договора, заключаемого по итогам закупки с учетом требований положения о закупке, документации о закупке.

Сроки поставки товаров установлены в пункте 1.1.4 Документации, а именно:

№ п/п	Филиал ПАО «ФСК»	Срок начала периода поставки	Срок начала поставки по Договору	Срок окончания периода поставки
1	МЭС Центра	Март 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
2	МЭС Северо-Запада	Февраль 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
3	МЭС Волги	Февраль 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
4	МЭС Юга	Январь 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
5	МЭС Урала	Февраль 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
6	МЭС Западной Сибири	Январь 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
7	МЭС Сибири	Январь 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г
8	МЭС Востока	Февраль 2015 г.	Август 2015 г.	4 квартал 2019 г

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 2.4.7 Документации период выполнения договора 54 месяца с 07.2015-12.2019 г.

Таким образом, учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в Документации имеются разночтения в части установления срока исполнения договора, а также установленные сроки исполнения договора не осуществимы, так как на момент подачи заявок срок начала поставки истек.

Согласно пункту 2.14.2 Документации в процессе преддоговорных переговоров по взаимному согласию сторон в текст Проекта Договора могут быть внесены изменения, не влияющие на цену заявки Победителя Конкурса.

Вместе с тем, подпунктом «г» пункта 2.13.5 Документации установлено, что участник Конкурса, выбранный в качестве Победителя, утрачивает статус

Победителя, и его действия (бездействие) означают отказ от заключения договора, в том числе если он предложил Заказчику внести изменения в условия Договора, в том числе путем проведения переговоров (за исключением случаев, когда такие переговоры проводятся по инициативе Заказчика в соответствии с решением Конкурсной комиссии).

Учитывая изложенное, Заказчиком в нарушение пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлен неисполнимый срок поставки товара.

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.

5. 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 закреплён подпунктом «г» пункта 1.5.2 Положения о закупке.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2.3.2.3 Документации для подтверждения квалификации участнику Конкурса необходимо предоставить в составе заявки на участие в Конкурсе письмо в свободной форме о наличии в штате минимум по одному сотруднику следующих специализаций: бухгалтер, инженер-технолог, слесарь, токарь, штамповщик, прессовщик, сварщик, фрезеровщик с приложением заверенных участником копий трудовых книжек на каждого сотрудника, а также документов, подтверждающих квалификацию (на каждого сотрудника).

При этом согласно 2.7.1.1. по результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет Конкурсные заявки, поданные участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в Документации одному либо нескольким отборочным критериям в части правоспособности, финансовой устойчивости и квалификации (пункт 2.3 Документации).

Таким образом, установление вышеуказанного требования к участникам Конкурса о наличии определенных сотрудников исключительно в штате противоречит подпункту «г» пункта 1.5.2 Положения о закупке, пункту 2 части

1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Разделом 2.3.3 Документации предусмотрена возможность привлечения субпоставщиков при исполнении договора.

В случае привлечения субпоставщиков участник Конкурса должен доказать Конкурсной комиссии, что каждый из привлекаемых им субпоставщиков (выполняющий 1% и более объема поставок):

а) осведомлен о привлечении его в качестве субпоставщика;

б) согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения поставок;

в) отвечает требованиям настоящей Конкурсной документации (пункт 2.3.1 Документации) в объеме выполняемых субпоставщиком поставок (пункт 2.3.3.3 Документации).

В связи с вышеизложенным участник Конкурса готовит Конкурсную заявку с учетом следующих дополнительных требований:

а) в Конкурсную заявку включаются нотариально заверенные копии подписанных с двух сторон соглашений о намерениях заключить договор, в случае признания участника Победителем, между участником и каждым привлекаемым субпоставщиком, с указанием перечня, объема, стоимости и сроков выполнения возлагаемых на субпоставщика соответственно поставок;

б) Конкурсная заявка должна включать сведения, подтверждающие соответствие каждого субпоставщика установленным требованиям (пункт 2.3.1 Документации) в объеме выполняемых им соответственно поставок с предоставлением документов согласно пункту 2.3.2 Документации. Предоставляемые субпоставщиком Формы заполняются субпоставщиком с указанием его наименования и наименования участника Конкурса и заверяются подписью и печатью субпоставщика и участника (пункт 2.3.3.4 Документации).

В соответствии с подпунктом «д» пункта 2.3.1.2 Документации чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получение права заключить договор, участник Конкурса должен, в том числе иметь опыт поставки запасных частей к масляным и воздушным выключателям (не менее 10 договоров за последние 5 лет).

Установление требования о предоставлении в полном объеме вышеизложенных сведений о привлекаемых поставщиках на этапе подачи заявки на участие в Конкурсе, а также требования о предоставлении сведений, подтверждающих соответствие каждого субпоставщика требованиям, предъявляемым к участнику закупки, подающему заявку на поставку всего объема товара, противоречит подпункту «г» пункта 1.5.2 Положения о закупке,

пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 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 «Электротехнический альянс» от 29.09.2015 № 446 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на поставку запасных частей к воздушным и масляным выключателям производства Уралэлектротяжмаш в 2015-2019 гг. для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» (извещение № 31502641868) необоснованной.

2. Признать ПАО «ФСК ЕЭС» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 4 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 для исполнения предписание с учетом принятого решения от 08.10.2015 № 223ФЗ-292/15, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Электротехнический альянс» от 29.09.2015 № 446 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на поставку запасных частей к воздушным и масляным выключателям производства Уралэлектротяжмаш в 2015-2019 гг. для нужд филиалов ОАО «ФСК ЕЭС» (извещение № 31502641868)

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 08.10.2015 № 223ФЗ-292/15 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.