

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-113/16

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»

21.03.2016

Москва

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

<...>

при участии представителей:

ООО «УЭТМ-монтаж»: <...>

ПАО «ФСК ЕЭС»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «УЭТМ-Монтаж» от 10.03.2016 №38-2/16-78 на действия (бездействие) 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 ПАО «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 «УЭТМ-Монтаж» (далее — Заявитель) от 10.03.2016 №38-2/16-78 на действия (бездействие) 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 ПАО «ФСК ЕЭС» (извещение № 31502641868)(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» № 279 от 24.07.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 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.

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, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе в допуске Заявителя к участию в Конкурсе.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положении о закупках и Документации.

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

1. 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 предусмотрен подпунктом 4 пункта 1.5.2 статьи 1.5 Положения о закупке.

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 протоколом № 14/247/28940 заочного заседания Конкурсной комиссии по подведению итогов конкурса заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям конкурсной документации и отклонена от дальнейшего рассмотрения в соответствии с подпунктом 4 пункта 2.9.2.4.

Подпунктом 4 пункта 2.9.2.4 Документации установлено, что по результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет Конкурсные заявки, которые поданы участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в настоящей конкурсной документации одному либо нескольким отборочным критериям в части правоспособности, финансовой устойчивости и квалификации (п. 2.3).

Пунктом 2.3 Документации установлены требования к Участнику Конкурса. Подтверждение соответствия предъявляемым требованиям.

В соответствии с пунктом 2.9.2.7 Документации решения Конкурсной комиссии об отклонении заявки не подлежат обсуждению с Участником Конкурса.

Согласно подпункту «е» пункта 2.3.1.2 участник не должен иметь отрицательного опыта эксплуатации (возникновение аварий при работе поставленного участником оборудования на объекты по завершённым и действующим договорам) и рекламаций на предлагаемую в рамках проведения конкурса продукцию.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что заявка Заявителя отклонена на основании проведенной проверки, в соответствии с которой у Заявителя были выявлены рекламации по заключенным ранее договорам с ОАО «Тюменьэнерго», представленным в заявке в качестве подтверждения опыта.

Кроме того подпунктом 4 пункта 2.4.1.2 статьи 2.4 Документации предусмотрено наличие в составе заявки участника «Комфортного письма» форма 9.

Представитель Заявителя пояснил, что настоящим письмом участник Конкурса подтверждают, что имеют свободный кредитный лимит в сумме 10 (десяти) % от среднегодовой суммы Конкурса в случае объявления его победителем/лицом, предложившим наилучшую заявку.

Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, представленную представителями Заказчика, пришла к выводу, что заявка содержит сведения о овердрафтном кредите и наборе возобновляемых и не возобновляемых кредитных линий, что не является единой кредитной линией.

Также представители Заказчика пояснили, что калькуляция сумм по набору разных счетов не предусмотрена требованиями Документации.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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 (п. 2.3.1) в объеме (количественном, стоимостном) пропорционально выполняемым субпоставщиком поставок.

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 (п. 2.3.1) в объеме выполняемых им соответственно поставок с предоставлением документов согласно п.2.3.2. Предоставляемые субпоставщиком Формы

заполняются субпоставщиком с указанием его наименования и наименования Участника Конкурса и заверяются подписью и печатью субпоставщика и Участника.

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).

Также подпунктом «е» пункта 2.3.1.2 Документации установлено, что требование о отсутствие отрицательного опыта эксплуатации (возникновение аварий при работе поставленного участником оборудования на объекты по завершённым и действующим договорам) и рекламаций на предлагаемую в рамках проведения конкурса продукцию распространяется в том числе на субпоставщиков в рамках (объём поставки, тип продукции) поставляемой ими продукции по договору соисполнения с генеральным поставщиком.

Установление требования о предоставлении в полном объёме 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 объёма 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.

3. 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 производственных мощностей.

Из данной формулировки требования Документации не представляется возможным определить какими производственными мощностями необходимо обладать участнику для подтверждения квалификации.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о Закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Алогичное положение предусмотрено подпунктом 6.3.2.9 пункта 6.3.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.4.8 Документации со дня публикации Извещения о проведении закупки, участники в процессе подготовки Конкурсной заявки Участники вправе обратиться к Организатору Конкурса за разъяснениями настоящей Конкурсной документации. Запросы на разъяснение Конкурсной документации должны быть направлены через ЭТП. Организатор Конкурса обязуется в течение 3 (трёх) дней ответить на любой вопрос, который он получит не позднее, чем за 3 дня до истечения срока приёма Заявок.

Вместе с тем, Заказчиком не установлены даты дачи разъяснений участникам Конкурса.

Таким образом, не установление Заказчиком в Документации конкретных дат дачи разъяснений противоречит пункту 6.3.2 Положения о закупке и нарушает требования пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с часть 11 статьи 4 Закона о закупках 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.

Согласно информации о закупке в ЕИС Заказчиком размещено Уведомление о переносе срока окончания подачи и вскрытия конкурсных заявок от 29.09.2016:

«Конкурсные заявки предоставляются Участниками на электронную торговую площадку «ТЗС Электра» в порядке в соответствии с правилами системы «ТЗС Электра» в срок не позднее 10 часов 00 минут (время московское) «30» сентября 2015г.».

Таким образом, Заказчиком не соблюден срок продления приема заявок, что нарушает часть 11 статьи 4 Закона о закупках.

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.

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» от 10.03.2016 №38-2/16-78 на действия (бездействие) 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 ПАО «ФСК ЕЭС» (извещение № 31502641868) необоснованной.

2. Признать ПАО «ФСК-ЕЭС» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 10, части 10, 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на итоги проведения закупки.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.03.2016 № 223ФЗ-113/16 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.