

ООО «ППК»

Кости Стрелюка ул., д. 11/13,
г. Воронеж, 394018

ПАО «ФСК ЕЭС»

Академика Челомея ул., д. 5А,
Москва, 117630

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-178/19

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ППК» 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»**

18.02.2019

Москва

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

<...>



при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ППК» от 11.02.2019 № 10 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку выключателей 220 кВ на ПС Трачуковская (извещение №31807267021), 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 «ППК» (далее - Заявитель) 11.02.2019 № 10 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку выключателей 220 кВ на ПС Трачуковская (извещение № 31807267021) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или конкурсной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или конкурсной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 30.10.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

1. Извещение о проведении открытого конкурса, конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 07.12.2018;

2. Начальная (максимальная) цена договора 72 660 130,00 рублей.

3. Дата окончания подачи заявок — 08.02.2019;

4. Дата проведения Конкурса — 14.02.2019.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно: Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке;

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит

основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки.

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.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок, поданных на участие в Конкурсе от 06.02.2019 № 4/493328, Заявителю отказано в допуске в связи с несоответствием графика финансирования, представленного в составе заявки форме 5.1 Документации.

В соответствии с пунктом 2.4.1.1 Документации, участник Конкурса должен подготовить заявку, включающую, в том числе, график оплаты выполняемых поставок по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1.1.6 Документации, оплата по договору будет производиться на условиях, указанных в проекте договора.

Согласно пункту 4.2.1 Проекта договора, платежи за поставляемый поставщиком товар осуществляются покупателем в следующем порядке:

- Авансовый платеж в размере 30% (тридцати процентов) от определенной в пункте 3.1. цены договора выплачивается в течение 20 (двадцати) рабочих дней со дня представления поставщиком и принятия покупателем документов;

- Окончательный платеж в размере 70 % (семидесяти процентов) от цены договора уплачивается в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания покупателем акта приемки товара.

Таким образом, установление Заказчиком требования о предоставлении в составе заявки графика оплаты выполняемых работ, а также графика финансирования является излишним требованием к составу заявки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя по указанному основанию, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом предметом обжалования согласно Жалобе Заявителя, являются действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Закупке, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. В соответствии с пунктом 2.9.2.2 Документации, по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия имеет право отклонить заявки, которые содержат технические предложения, не соответствующие установленным в настоящей закупочной документации требованиям.

Вместе с тем, согласно подпункту «б» пункта 2.4.1.1 Документации, участник в составе заявки должен представить Техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации по запросу предложений (раздел 4, форма 2) с приложением файла технического предложения, выполненным в формате MS Word.

В соответствии с пунктом 7 инструкции по заполнению Технического предложения (Форма № 2 Документации), участник в Техническом предложении должен представить таблицу соответствия своего предложения техническим требованиям, где необходимо указать в том числе согласие на поставку оборудования в следующей форме:

- «да» - будет выполнен полностью;
- «нет» - не будет выполнен;

Кроме того, в соответствии с пунктом 5 инструкции по заполнению Технического предложения (Форма № 2 Документации), участник в Техническом предложении должен представить информацию в объеме,

достаточном для анализа выполнения всех требований тома 2 «Техническая часть» и договора.

При этом Документация не содержит ссылок и порядка, в соответствии с которым участнику необходимо представить пояснения о поставляемом оборудовании.

Кроме того, Заказчиком не установлены требования к содержанию пояснений о поставке оборудования, которые участнику необходимо представить в составе заявки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу об отсутствии в Документации надлежащей инструкции по заполнению заявок участников закупки, поскольку Заказчиком в Документации не установлен надлежащим образом порядок предоставления Технического предложения участника закупки, а также исчерпывающий перечень информации (сведений), необходимой для указания в Техническом предложении участника.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации порядок описания участником закупки выполняемой работы, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2.1 Положения о закупке, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают положения пункта 3 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанное нарушение не повлияло на результат проведения Конкурса, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурса не отклонялись.

3. В соответствии с приложением («Анкета») Документации, участник закупочной процедуры должен включить в состав заявки заполненную анкету, в том числе, предоставить информацию о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, в случае если участником Конкурса или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Таким образом, представление информации о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не

является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает положения части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки).

Как указывалось выше, в пункте 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлено требование об указании даты и времени окончания срока подачи заявок, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и окончания срока подачи заявок.

Таким образом, в Документации Заказчиком, не установлена конкретная дата окончания срока подачи заявок, что нарушает пункт 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с пунктом 2.14.1 Документации, по всем вопросам, не нашедшим отражение в извещении о проведении Конкурса, Документации и заявке победителя конкурса, стороны имеют право вступить в преддоговорные переговоры, направленные на уточнение любых условий технико-коммерческого предложения Победителя

Согласно пункту 2.14.2 Документации, ход переговоров и достигнутые результаты фиксируются в соглашении о результатах преддоговорных переговоров, который подписывается уполномоченными представителями Заказчика.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что возможность Заказчика проводить преддоговорные переговоры может применяться не в равной степени к участникам закупки, что в конечном счете может повлечь ограничение количества участников Конкурса.

Кроме того, право Заказчика проводить преддоговорные переговоры не способствует выявлению лучших из предложенных условий исполнения договора при проведении Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ППК» (ИНН: 7729705629, ОГРН: 1127746183784) от 11.02.2019 № 10 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку выключателей 220 кВ на ПС Трачуковская (извещение № 31807267021) обоснованной.

2. Признать в действиях ПАО «ФСК ЕЭС» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пунктов 2, 3, 8 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 18.02.2019 № 223ФЗ-178/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 18.02.2019 № 223ФЗ-178/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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