

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 8-01/375

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 13 июня 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 26 июня 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе

<...>

в присутствии представителей:

АО «РГС» - <...>. (Доверенность от 10.08.2019 № 62),

АО «ССИ Инжиниринг», ООО «Альфа Технологии и Консалтинг», уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своих представителей не обеспечили,

рассмотрев дело **№ 8-01/375** по признакам нарушения АО «РусГидроСнабжение» статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Альфа Технологии и Консалтинг» с жалобой на действия АО «Чукотэнерго» (организатор закупки – АО «РГС») при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора участников на право заключения договора на оказание услуг по лоту: «Проведение публичного технологического и ценового аудита проекта «Строительство двух одноцепных ВЛ 10 кВ Певек - Билибино» (этап строительства №1)» для нужд АО «Чукотэнерго» Лот№1 (ГКПЗ № 659.1).

Из жалобы общества следует, что в документации необоснованно установлено требование о наличии участника закупки - юридического лица (экспертной организации) в перечне экспертных организаций и физических лиц, которые могут привлекаться к проведению публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием, утвержденным приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.04.2014 №221/пр.

Представители заказчика пояснили, что при составлении конкурсной документации у заказчика отсутствовали сведения о том, что Приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.04.2014 № 221/пр признан утратившим силу, в связи с чем при формировании требований к участнику у заказчика отсутствовали правовые основания не учитывать данный приказ. Сведения о том, что указанный приказ признан утратившим силу, в свободном доступе отсутствуют. У заказчика при проведении конкурса отсутствовали намерения ограничить хозяйствующим

субъектам участие в закупке. По результатам конкурса с победителем заключен договор, который уже исполнен.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела откладывалось в целях подготовки заключения об обстоятельствах дела. Заключение от 30.04.2019 направлено в адрес участвующих в деле лиц.

От лиц, участвующих в деле, дополнительных пояснений не поступило.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей участвующих в деле лиц, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том

числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ непосредственно в закупочной документации должны быть требования к участникам закупки; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

30.10.2018 АО «РусГидроСнабжение» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 31807085954 о проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора участников на право заключения договора на оказание услуг по лоту: «Проведение публичного технологического и ценового аудита проекта «Строительство двух одноцепных ВЛ110 кВ Певек - Билибино» (этап строительства №1)» для нужд АО «Чукотэнерго» Лот№1 (ГКПЗ № 659.1), конкурсная документация. Срок окончания подачи заявок – 20.11.2018, дата рассмотрения заявок – 21.11.2018, дата подведения итогов – 21.11.2018. Начальная (максимальная) цена договора – 839275,00 руб. с учетом НДС.

Организатор конкурса - АО «РусГидроСнабжение», заказчик конкурса – АО «Чукотэнерго» и участники конкурса являются сторонами данной закупочной процедуры (п. 1.1.6 конкурсной документации).

Пунктом 2.8.2.4 конкурсной документации установлено, что по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые: поданы участниками конкурса, которые не отвечают требованиям настоящей документации о закупке; содержат предложения, не соответствующие установленным условиям настоящей документации о закупке; не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями настоящей документации о закупке; содержат недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию или документы; поданы участниками конкурса, которые не согласились с предложениями организатора по исправлению очевидных арифметических или грамматических ошибок в их заявках (п. 2.8.2.4).

В пункте 13.12, Приложении № 6 конкурсной документации указано, что участник конкурса на момент подачи заявки должен быть включен в Перечень экспертных организаций и физических лиц, которые могут привлекаться к проведению публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием (далее – Перечень), являющийся приложением к Приказу Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.04.2014 № 221/пр.

Объектом осуществляемой заказчиком закупки является оказание услуг по проведению публичного технологического и ценового аудита проекта «Строительство двух одноцепных ВЛ110 кВ Певек - Билибино» (этап строительства

№1)» с государственным участием.

При этом в соответствии с пунктом 5 Положения о проведении публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием (далее - Положение), утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.04.2013 № 382, публичный технологический и ценовой аудит инвестиционных проектов с 2018 года проводится в отношении объектов капитального строительства сметной стоимостью 1,5 млрд. рублей и более.

Вместе с тем, согласно пункту 9 Положения о проведение публичного технологического и ценового аудита инвестиционных проектов осуществляют независимые экспертные организации, отбор которых осуществляется в соответствии с требованиями статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ) с учетом дополнительных требований, предъявляемых к участникам закупки в случае отнесения товаров, работ, услуг, к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям».

Таким образом, принимая во внимание то, что при проведении конкурса организатором не были установлены дополнительные требования к участникам конкурса, отбор участников конкурса, в рассматриваемом случае, должен был осуществляться в соответствии с требованиями статьи 31 Закона № 44-ФЗ.

При этом ни статьей 31 Закона № 44-ФЗ, ни Постановлением Правительства Российской Федерации № 382, ни иными нормативными правовыми актами Российской Федерации не предусмотрено обязательного требования о том, что услуги по проведению публичного технологического и ценового аудита крупного инвестиционного проекта с государственным участием могут осуществлять только те организации, которые входят в Перечень.

Пунктом 9 Положения установлено, что отбор независимых экспертных организаций на право проведения публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием осуществляется исключительно в соответствии с требованиями статьи 31 Закона № 44-ФЗ с учетом дополнительных требований, устанавливаемых заказчиками, уполномоченными органами.

Также следует учитывать, что Перечень не прошел регистрацию в Министерстве юстиции Российской Федерации, следовательно, не является нормативным правовым актом.

Таким образом, у организатора конкурса не было правовых оснований для установления в конкурсной документации требования о наличии участника в Перечне экспертных организаций и физических лиц, которые могут привлекаться к проведению публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием, утвержденном в соответствии с приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.04.2014 № 221/пр.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора участников на право заключения договора на оказание услуг по лоту: «Проведение публичного технологического и ценового аудита проекта «Строительство двух одноцепных ВЛ110 кВ Певек - Билибино» (этап строительства №1)» для нужд АО «Чукотэнерго» Лот№1 (ГКПЗ № 659.1) установлено, что состав хозяйствующих субъектов, участвующих в конкурсе – ООО «ЭФ-ТЭК», АО «ССИ Инжиниринг», которые являлись между собой конкурентами на право получения заключения договора.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 27.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен, запроса предложений и иных закупок запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (п. 17 ст. 4).

Поскольку требование к участникам конкурса о наличии участника закупки -

юридического лица (экспертной организации) в перечне экспертных организаций и физических лиц, которые могут привлекаться к проведению публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием, утвержденном приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.04.2014 №221/пр, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия АО «РГС» в части установления такого требования противоречат части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По результатам проведенного конкурса заказчиком и АО «ССИ Инжиниринг» заключен договор возмездного оказания услуг от 03.12.2018 № 651218, исполненный 25.01.2019, в связи с чем приведение сторон в положение, существовавшее до допущенного нарушения антимонопольного законодательства путем выдачи предписания не представляется возможным.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия АО «РусГидроСнабжение», выразившиеся в установлении в конкурсной документации при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора участников на право заключения договора на оказание услуг по лоту: «Проведение публичного технологического и ценового аудита проекта «Строительство двух одноцепных ВЛ110 кВ Певек - Билибино» (этап строительства №1)» для нужд АО «Чукотэнерго» Лот№1 (ГКПЗ № 659.1) (извещение № 31807085954) требования о наличии участника закупки - юридического лица (экспертной организации) в перечне экспертных организаций и физических лиц, которые могут привлекаться к проведению публичного технологического и ценового аудита крупных инвестиционных проектов с государственным участием, утвержденном приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 30.04.2014 №221/пр, нарушающими часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.