

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-487/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Реал-Гарант» 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»

31.05.2017

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Ленэнерго»: <...> - доверенность от 02.05.2017 № 117-17, <...> — доверенность от 30.12.2016 № 730-16,

Представители ООО «Реал-Гарант» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены настоящим образом

рассмотрев жалобу ООО «Реал-Гарант» от 11.05.2017 №11642/17 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения рамочных соглашений на выполнение полного комплекса проектных, изыскательских и строительно-монтажных работ (с поставкой оборудования) на электросетевых объектах, включающих в себя подготовку проектно-сметной документации для наружных и внутренних сетей электроснабжения до 110 кВ, поставку, строительство, монтаж и пуско-наладку трансформаторных и распределительных подстанций, работы по строительству наружных и внутренних сетей и оборудования, прокладку сетей электроснабжения и электроосвещения, испытание электросетей и электрооборудования, сдачу готового объекта в эксплуатацию с привлечением специалистов организаций, осуществляющих государственный надзор по филиалу ПАО «Ленэнерго» «Гатчинские электрические сети»- общим объемом работ не более 990 000 000,00 руб. с НДС (170802) (извещение № 31705094481) 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 «Реал-Гарант» (далее - Заявитель) от 11.05.2017 №11642/17 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения рамочных соглашений на выполнение полного комплекса проектных, изыскательских и строительно-монтажных работ (с поставкой оборудования) на электросетевых объектах, включающих в себя

подготовку проектно-сметной документации для наружных и внутренних сетей электроснабжения до 110 кВ, поставку, строительство, монтаж и пуско-наладку трансформаторных и распределительных подстанций, работы по строительству наружных и внутренних сетей и оборудования, прокладку сетей электроснабжения и электроосвещения, испытание электросетей и электрооборудования, сдачу готового объекта в эксплуатацию с привлечением специалистов организаций, осуществляющих государственный надзор по филиалу ПАО «Ленэнерго» «Гатчинские электрические сети»- общим объемом работ не более 990 000 000,00 руб. с НДС (170802) (извещение № 31705094481) (далее – Жалоба, Запрос предложений).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» на основании протокола от 30.10.2015 №206 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

05.05.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком неправомерно объединены в один лот строительно-монтажные и проектно-изыскательские работы.

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

1. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно объединены в

один лот строительно-монтажные и проектно-изыскательские работы.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 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 подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупках.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Согласно Извещению и Документации предметом закупки является выполнение полного комплекса проектных, изыскательских и строительно-монтажных работ (с поставкой оборудования) на электросетевых объектах, включающих в себя подготовку проектно-сметной документации для наружных и внутренних сетей электроснабжения до 110 кВ, поставку, строительство, монтаж и пуско-наладку трансформаторных и распределительных подстанций, работы по строительству наружных и внутренних сетей и оборудования, прокладку сетей электроснабжения и электроосвещения, испытание электросетей и электрооборудования, сдачу готового объекта в эксплуатацию с привлечением специалистов организаций, осуществляющих государственный надзор по филиалу ПАО «Ленэнерго» «Гатчинские электрические сети».

Отсутствие проектной документации в составе закупочной документации на строительство объекта означает, что Заказчик не установил требования к объему

работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

Учитывая изложенное, Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках объединены в один лот подготовка проектно-сметной документации, строительство, монтаж и пуско-наладку трансформаторных и распределительных подстанций, в связи с чем в Документации отсутствуют сведения об объеме работ, являющихся предметом закупки требования к качеству, техническим характеристикам закупаемых работ, в объеме, достаточном для подготовки заявки на участие в закупке, что противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупках.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 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.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. В соответствии с пунктом 5 части 9, пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в извещении, документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.4.3 Положения о закупке.

В Извещение установлен ценовой лимит рамочного соглашения: общий объем не более 990 000 000,00 (девятьсот девяносто миллионов) рублей с НДС.

Согласно пункту 3.3.7.1 Документации ценовой лимит рамочного соглашения: общий объем работ не более 990 000 000,00 (девятьсот девяносто миллионов) рублей с НДС.

Комиссия ФАС России, изучив Документацию приходит к выводу, что Заказчиком в Документации не установлена конкретная начальная максимальная цена договора.

Таким образом, не установление Заказчиком в Документации конкретной начальной максимальной цены договора за выполнение требуемых объемов работ нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 5 части 9, пункт 5 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.

3. В соответствии с пунктом 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.

3.1 Согласно пункту 3.3.8.2.2 Документации установлено, что участник должен

включить в состав предложения следующие документы, подтверждающие его правоспособность, в том числе:

- информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по установленной в настоящей документации форме с подтверждением, подлинными или нотариально заверенными выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, для ЗАО и ОАО дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров (в форме электронного документа);
- справку об участии в судебных разбирательствах по установленной в настоящей документации форме (в форме электронного документа);
- заверенную участником копию справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, выданной соответствующими подразделениями Федеральной налоговой службы не ранее чем за 3 (три) месяца до срока окончания подачи заявок (по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@). Справка может быть представлена в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа в порядке, установленном законодательством РФ;
- справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения Договора по установленной в настоящей документации форме, с подтверждением заверенными Участником копиями паспортов транспортных средств, находящихся в собственности организации, либо копиями договоров аренды, в том числе копиями паспортов транспортных средств, в т.ч. и для привлекаемых Участником основных субподрядчиков (в форме электронного документа) по установленной в настоящей документации форме;
- справку о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения Договора, по установленной в настоящей документации форме с подтверждением заверенными участником копиями трудовых книжек либо выписками из журналов инструктажей, либо дипломов, в т.ч. и для привлекаемых Участником основных субподрядчиков (в форме электронного документа) по установленной в настоящей документации форме.

Вместе с тем, наличие вышеуказанных документов, а также факт отсутствия судебных разбирательства не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, а также не влияет на исполнение таких обязательств.

Кроме того, требование о предоставлении в составе заявки оригиналов или нотариально заверенных копии справки из налогового органа накладывает на участника закупки дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган.

Также, данным пунктом Документации также установлено требование о предоставлении в составе заявки справку об опыте выполнения аналогичных по

составу, объему и стоимости договоров. Подтверждается предоставлением заверенных Участником копий договоров подряда и актов приемки законченного строительством объекта приемочной комиссией (КС-14) по указанным договорам подряда.

При этом Заказчик в нарушении части 9 статьи 4 Закона о закупках в Документации не устанавливает критерии, на основании которых участник закупки в соответствии с требованиями Документации в целях предоставления сведений об опыте должен определять аналогичность выполненных договоров

Вместе тем, в соответствии с пунктом 3.8.1 Документации установлено, что заявки участников, набравшие 50 и более баллов признаются победителем Запроса предложений с правом заключения рамочного соглашения.

Таким образом, победители закупки определяются по итогам оценочной стадии на основании установленных в Документации критериев, в связи с чем наличие у участников закупки опыта работ аналогичных по составу, объему и стоимости договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке.

3.2 Согласно пункту 3.3.9 Документации участники могут привлекать субподрядчиков при условии соблюдения следующего требования, что участник должен выполнять не менее 30% работ с использованием собственных ресурсов (включая ресурсы ДЗО). При нарушении этого требования, Предложение данного Участника, по решению Закупочной комиссии, может быть отклонено.

Участник должен доказать Организатору запроса предложений, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков: осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ/ поставок; отвечает требованиям настоящей Документации по запросу предложений (подраздел 3.3.7.1.) в объеме выполняемых субподрядчиком соответственно работ. В связи с вышеизложенным Участник готовит Предложение с учетом следующих дополнительных требований: Любое юридическое или физическое лицо, в т. ч. индивидуальный предприниматель, принимающее участие в Запросе предложений лично не может быть субподрядчиком у других Участников данного запроса предложений. В случае невыполнения этих требований Заявки с участием такого лица могут быть отклонены без рассмотрения по существу. Любое юридическое или физическое лицо, в т. ч. индивидуальный предприниматель, не принимающее участие в данном Запросе предложений самостоятельно может являться субподрядчиком у произвольного числа Участников запроса предложений. Предложение должно включать сведения о распределении объемов выполнения работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиками (предоставляется в случае участия таковых) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации.

Вместе с тем, установление вышеприведенных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке, 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 пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.4.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 3.6.4.1 Документации в рамках оценочной стадии Закупочная комиссия/эксперты оценивают и сопоставляют Предложения участников и проводят их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика, исходя из критериев и их весового коэффициента, указанных в Разделе 7.

Разделом 7 Документации предусмотрено, что в рамках оценочной стадии Закупочная комиссия оценивает (по сто балльной шкале) и сопоставляет предложения участников, которые не были отклонены на отборочной стадии, как несоответствующие существенным требованиям Закупочной документации, и проводит их предварительное ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика исходя из следующих критериев: «Квалификация участника».

Для оценки заявок по каждому критерию используется 100-балльная шкала оценки.

Сумма величин значимости критериев оценки составляет – 100%.

В качестве показателей по критерию «Квалификация участника» оцениваются:

- Адрес фактического местонахождения, базирование персонала и основных средств – Санкт-Петербург и Ленинградская область;
- Опыт выполнения аналогичных работ для осуществления технологического присоединения заявителей электроснабжающей организации;
- Наличие в собственности (лизинге)/аренде строительной (специальной) техники, монтажного оборудования;
- Кадровые ресурсы для выполнения СМР, ПИР;
- Непрерывный опыт выполнения работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям более 3-х лет за 5-ть последних лет;
- Совокупный оборот компании за 3-и последних года в рамках выполнения работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям;
- Количество присоединенных заявителей за 3-и последних года в рамках выполнения работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям;
- Количество введенных объектов в эксплуатацию за 3-и последних года в рамках выполнения работ для осуществления технологического присоединения к электрическим сетям;
- Наличие у участника, либо у его подрядчика опыта работы и оснащенности в области производства работ по вырубке, расчистке трасс ЛЭП, расширению трасс ЛЭП.

В приведенном порядке отсутствует пропорциональная зависимость между качеством присваиваемых баллов и представляемыми участниками закупки сведениями по указанным показателям, при этом установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет выявить лучшее условие выполнения контракта.

Кроме того, Заказчиком в Документации не установлено понятие термина «аналогичных работ», что не позволяет участникам закупки установить с какими именно работами необходимо сопоставить опыт представляемый в качестве подтверждения оценочному критерию.

Комиссия ФАС приходит к выводу, что порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе в Документации определен ненадлежащим образом, что нарушает пункты 12, 13 части 10 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.

5. Пунктом 3.3.8.2.1 Документации установлено требование к участникам закупки, в том числе о наличии Свидетельств о допусках некоммерческих партнерств саморегулируемых организаций в соответствии с Градостроительным Кодексом РФ и Федеральным законом № 315 «О саморегулируемых организациях»:

1. К определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, на основании которого Общество вправе заключать договоры по осуществлению организации работ по проектированию объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору составляет 5 000 000,00 (пять миллионов) рублей и более: свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, основанного на членстве лиц, осуществляющих инженерные изыскания, представлении участникам закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а также на конкретные виды работ.

2. К определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, на основании которого Общество вправе заключать договоры по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает 60 000 000,00 (шестьдесят миллионов) рублей: свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, основанного на членстве лиц, осуществляющих строительно-монтажные работы.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими

выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Следовательно, для участия в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, достаточно наличия у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства в отсутствие свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Форма свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утверждена Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 05.07.2011 № 356 (далее – Приказ). Согласно Приложению к Приказу в свидетельстве указывается предельная стоимость работ (по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства или по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства) по одному договору, на осуществление организации, которых член саморегулируемой организации вправе заключать договоры.

В соответствии с частью 1.1 статьи 55.8 Градостроительного Кодекса Российской Федерации индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющие свидетельство о допуске к работам по организации подготовки проектной документации или организации строительства, вправе выполнять указанные работы при условии, если стоимость подготовки проектной документации или строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства по одному договору не превышает планируемую стоимость подготовки проектной документации или строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации в соответствии с частями 6 или 7 статьи 55.16 Градостроительного Кодекса Российской Федерации. Количество договоров о выполнении работ по организации подготовки проектной документации или организации строительства, которые могут быть заключены таким членом саморегулируемой организации, не ограничивается.

Следовательно, член саморегулируемой организации вправе заключать договоры по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства, по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает сумму, указанную в свидетельстве.

Условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации или по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства должно являться исключительно наличие у участника закупки свидетельства о допуске к организации соответствующих работ.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанное требование к наличию в составе заявки на участие в Запросе предложений свидетельств о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, основанного на членстве лиц, осуществляющих строительство с установлением стоимости по одному договору не более 500 000 000,00 (пятьсот миллионов) рублей, определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, на основании которого Общество вправе заключать договоры по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает 60 000 000,00 (шестьдесят миллионов) рублей противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 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.

6.1 Пунктом 1.5.6 Тома 1 Документации установлено, что с целью исключения рисков недобросовестной конкуренции при проведении Конкурса, конкурсная комиссия вправе отклонить заявки участников Конкурса, аффилированных между собой (понятие аффилированного лица согласно ст.4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»).

Вместе с тем, Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлены вышеуказанные требования, так как Законом о закупках не предусмотрено ограничение участия в закупочной процедуре лиц, аффилированных с иными участниками закупки.

Кроме того, наличие у участника закупки аффилированности с иным участником закупки, однозначно не свидетельствует о ненадлежащем исполнении обязательств по договору и недобросовестности такого участника закупки.

При этом из положений Документации не представляется возможным определить условия реализации права конкурсной комиссии отклонить заявку участника закупки на указанных основаниях, а также данное требование может применяться в неравной степени к участникам закупки.

6.2 В соответствии с абзацем «р» пункта 3.3.1.1. Тома 1 Документации заявка участника должна содержать, в том числе сведения в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) (раздел 4, форма 6.1.), Согласие на обработку персональных данных (раздел 4, форма 6.2.).

Пунктом 3.3.8.2.2 Документации предусмотрено, что участник в составе заявки также представляет информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по установленной в настоящей документации форме с подтверждением, подлинными или нотариально заверенными выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, для ЗАО и ОАО дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров (в форме электронного документа).

Вместе с тем, 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.

6.3 В соответствии с пунктом 3.6.2.3 Документации в рамках отборочной стадии Закупочная комиссия может запросить у участников разъяснения или дополнения их Предложений, в том числе представления отсутствующих документов, перечень которых был указан в настоящей Документации. При этом Закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть предложения, а также документы, перечень которых отсутствует в настоящей Документации. Допускаются уточняющие запросы по техническим условиям предложения (перечня предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет Запроса предложений.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение организатора закупки правом запрашивать сведения либо документы, содержит риски необъективного рассмотрения заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что в конечном счете может повлечь ограничение количества участников закупки.

Пунктом 3.6.2.6 Документации, предусмотрено, что при проведении отборочной стадии организатор Запроса предложений вправе проверять соответствие предоставленных участником заявлений, документов и информации действительности, в том числе путем направления запросов в государственные органы, лицам, указанным в предложении участника, а также проводить выездные проверки.

Вместе с тем, применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки. При этом в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

6.4 Согласно пункту 3.6 Технического задания Документации Заказчиком установлены требования к оборудованию и материалам, согласно которым предлагаемые к поставке материалы должны быть сертифицированы в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, а также аттестованы в соответствии с Положением ПАО «Россети» о единой технической политике в электросетевом комплексе и рекомендованы к применению. Участник должен предоставить соответствующее документальное подтверждение наличия действующей сертификации и аттестации. Перечень аттестованного и рекомендованного к применению оборудования, технологий, материалов и систем, а также порядок их аттестации размещен на сайте http://www.rosseti.ru/investment/science/attestation/index.php?sphrase_id=91310) в разделе «Инвестиции и инновации» в подразделе «Аттестация оборудования».

Кроме того, в соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара, так как соответствующие документы, такие как: паспорт качества, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия и так далее, представляются при поставке.

Учитывая изложенное, действия Заказчика по установлению требований к участника закупки противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. 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, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам

закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положениям Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Реал-Гарант» от 11.05.2017 №11642/17 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения рамочных соглашений на выполнение полного комплекса проектных, изыскательских и строительно-монтажных работ (с поставкой оборудования) на электросетевых объектах, включающих в себя подготовку проектно-сметной документации для наружных и внутренних сетей электроснабжения до 110 кВ, поставку, строительство, монтаж и пуско-наладку трансформаторных и распределительных подстанций, работы по строительству наружных и внутренних сетей и оборудования, прокладку сетей электроснабжения и электроосвещения, испытание электросетей и электрооборудования, сдачу готового объекта в эксплуатацию с привлечением специалистов организаций, осуществляющих государственный надзор по филиалу ПАО «Ленэнерго» «Гатчинские электрические сети»- общим объемом работ не более 990 000 000,00 руб. с НДС (170802) (извещение № 31705094481) обоснованной.

2. Признать ПАО «Ленэнерго» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 3, 5 части 9, пункты 1, 5, 9, 10, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как ранее по данной закупке выдано предписание 223ФЗ-443/17.

4. Не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 31.05.2017 № 223ФЗ-487/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, так как ранее по данной закупке переданы материалы дела от 22.05.2017 № 223ФЗ-443/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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