

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6844/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2019 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу НАО «Евроэксперт» на действия Госкорпорация «Роскосмос» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению 1-го этапа публичного технологического и ценового аудита инвестиционных проектов по созданию на космодроме «Восточный» космического ракетного комплекса сверхтяжелого класса (повторно) (реестровый № 31908095450) (далее также — Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная несогласием с отклонением заявки НАО «Евроэксперт» от участия в Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупках, в том числе, должны быть указаны требования к участникам

такой закупки.

В соответствии с протоколом об итогах Закупки от 23.07.2019 № 31908095450-П1 заявке НАО «Евроэксперт» отказано в допуске к участию на основании пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, подпункта 1 пункта 15.8.5 Положения о закупках ввиду непредоставления в составе заявки документов и сведений, требование о представлении которых установлены в Закупочной документации, а именно:

– в составе заявки участника Закупки отсутствуют копии квалификационных аттестатов на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий, предоставление которых предусмотрено пунктом 2.2 Приложения № 1 к Информационной карте Закупочной документации.

Изучив представленные документы и сведения в совокупности и взаимосвязи, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2.2 Приложения № 1 к информационной карте Закупочной документации Заказчиком установлены следующие требования в соответствии с 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 высокотехнологического характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее — Постановление Правительства № 99):

1. Опыт работы в области проведения технологического и ценового аудита инвестиционных проектов или в области экспертизы проектной документации не менее 7 лет, в том числе в отношении не менее 5 инвестиционных проектов стоимостью 1.5 млрд. рублей и более.

2. Наличие в штате по основному месту работы в экспертной организации не менее 10 экспертов, аттестованных на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий и включенных в реестр лиц, аттестованных на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий, или работников, обладающих опытом работы в области проведения технологического и (или) ценового аудита не менее 5 лет.

В качестве подтверждения соответствия указанному требованию, участник должен представить:

копию квалификационного аттестата на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий;

копию трудовой книжки;

копию гражданско-правового договора на оказание услуг (выполнение работ) в области проведения технологического и (или) ценового аудита (при наличии).

Как указывает Общество в своей жалобе, им в составе заявки в качестве подтверждения были представлены сведения о наличии у участника Закупки работников, обладающих опытом работы в области проведения технологического и (или) ценового аудита не менее 5 лет, с указанием информации об образовании, стаже работы и занимаемой должности, в количестве более 20 (Двадцати) человек, скан-копии документов по заявленным специалистам, включающим документы о профильном образовании в заявленной области, трудовые книжки, подтверждающие наличие соответствующего опыта более 5 лет.

При этом копии квалификационных аттестатов на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий на указанных сотрудников участником в составе заявки представлены не были, поскольку Заявитель посчитал, что их представление необходимо только в случае наличия в штате участника экспертов, аттестованных на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий и включенных в реестр лиц, аттестованных на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий, ссылаясь на указание союза «ИЛИ» предусматривающего вариативность выбора между экспертами и работниками.

Комиссия обращает внимание, что однозначно из Закупочной документации не следовало, обязательно ли участникам процедуры иметь в штате по основному месту в работы в экспертной организации не менее 10 аттестованных экспертов и одновременно с этим работников, обладающих опытом соответствующей работы.

Следствием указанного, по мнению Комиссии, мог являться тот факт, что на участие в Закупке была подана одна заявка.

Кроме того, представитель Заказчика на заседании Комиссии сообщил, что в настоящее время направлен Заказчиком направлен запрос в Минфин России для разъяснения порядка применения указанных положений Постановления Правительства № 99. Однако, до настоящего времени ответ на указанный запрос не поступил.

В свою очередь, следует отметить, что требования Постановления Правительства № 99 распространяются на закупки, проводимые в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», при этом в соответствии с пунктом 2 Закупочной документации Закупка проводится в соответствии с требованиями Закона о закупках, в связи с чем данное постановление не может быть применимо в рамках рассматриваемой закупки.

При этом нормативного обоснования применения вышеуказанных требований к процедуре Закупки, проводимой в рамках Закона о закупках, Заказчиком на заседание Комиссии представлено не было.

Ввиду истечения предельного срока на рассмотрение жалобы Заявителя, предусмотренного частями 14 и 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, у Комиссии отсутствуют основания для переноса рассмотрения жалобы для представления соответствующих подтверждающих документов.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что наличие у участников закупки кадровых

ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору.

Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в данном случае в Закупке.

Поскольку Заказчик вправе самостоятельно устанавливать требования к претендентам, условиям допуска к участию, к составу их заявок, перечню документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям, то он обязан, в первую очередь, при формировании таких требований руководствоваться принципами провозглашенными Законом о закупках.

Также необходимо учесть, что наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно.

Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

Комиссией не оспаривается право Заказчика на разработку Положения о закупках и Закупочной документации для удовлетворения необходимых потребностей в необходимых товарах, услугах, работах.

Участник Конкурса, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется согласие участника на оказание услуг в соответствии с требованиями Конкурсной документации.

Требование о представлении документов, подтверждающих наличие и квалификацию персонала нельзя рассматривать как надлежащее ввиду того, что представление таких документов не является гарантией исполнения, надежности участника, однако налагает бремя на такое лицо по получению указанных документов.

Аналогичные выводы можно сделать в отношении персонала, находящегося в штате участника (персонал может быть уволен/сокращен по обстоятельствам, неизвестным участнику на момент участия в процедуре), а также персонала по договору субподряда (договор может быть расторгнут по соглашению сторон или в одностороннем порядке).

По своей сути, персонал для оказания соответствующих услуг необходим участнику Конкурса на этапе исполнения договора. Таким образом, подтверждается, что Заказчик установлением подобного рода требований не защищает себя от ненадлежащим образом подготовленного исполнителя

договора, а, напротив, фактически рискует получить в контрагенты лицо, которое в спешном порядке заключило серию сделок, позволяющих формально войти в круг участников Конкурса.

При этом в целях защиты Заказчика от лица, ненадлежащим образом исполняющего свои обязательства, законодателем введен институт публично-правовой ответственности в виде включения сведений о таких лицах в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, участник, согласившись на условия проведения Конкурса, подает соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора на условиях, установленных Конкурсной документацией, является обязанностью как участника, так и Заказчика, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

С учетом изложенного, ввиду того, что Заказчик предъявил к участникам Закупки требования, не предусмотренные действующим законодательством, которые в последующем привели к отклонению его заявки, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При этом Комиссия исходя из имеющихся в настоящее время документов и сведений с учетом конкретных фактических обстоятельств приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о внесении изменений в Закупочную документацию в целях устранения допущенных нарушений в части неоднозначного формирования требований к участникам Закупки.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу НАО «Евроэксперт» (ОГРН: 1047796300298, ИНН: 7709542694) на действия Госкорпорация «Роскосмос» (ОГРН: 1157700012502, ИНН: 7702388027) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-6844/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2019 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 15.08.2019 по делу по делу № 077/07/00-6844/2019,

## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Госкорпорация «Роскосмос» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению 1-го этапа публичного технологического и ценового аудита инвестиционных проектов по созданию на космодроме «Восточный» космического ракетного комплекса сверхтяжелого класса (повторно) (реестровый № 31908095450, а именно:

1.
  1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
  2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
  3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 15.08.2019 по делу по делу № 077/07/00-6844/2019.

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее пяти дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 15.08.2019 по делу по делу № 077/07/00-6844/2019.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 22.10.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 29.10.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.
  1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
  2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.