

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-8983/2023 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**11.07.2023**

**г.**

**Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «АРАКСИЛ СК» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельных муфт 500 кВ в аварийный запас филиала ПАО Россети - МЭС Центра (реестровый № 32312390862, далее — 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 при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия ( бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным

лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель обжалует отклонение своей заявки от участия в Закупке.

Также Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с оценкой заявки победителя Закупки по критерию «Наличие заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети».

Согласно позиции Заявителя, победитель Закупки не имеет заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети».

Кроме того, Заявитель в своей жалобе указывает, что победитель Закупки не соответствует требованиям Закупочной документации, так как не имеет протокол испытания на механическую нагрузку.

Также Заявитель выражает несогласие с порядком оценки заявок участников по критерию «Опыт выполнения поставок материалов».

Согласно установленному порядку оценки заявок участников, по критерию «Опыт выполнения поставок материалов» принимаются договоры со стоимостью не менее 50% от НМЦ Закупки.

По мнению Заявителя, указанное требование к аналогичным договорам влечет ограничение конкуренции.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

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

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Относительно довода жалобы о неправомерном отклонении заявки Заявителя, Комиссия отмечает следующее.

Согласно протоколу от 19.05.2023 № 3/2744690 заявку Заявителя отклонили ввиду не соответствия установленной форме справке о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных). Не подтверждены документально акционеры Учредителя.

В соответствии с пунктом 1.4.3 Закупочной документации участник закупки для того, чтобы принять участие в закупке, должен удовлетворять требованиям, установленным в пункте 9 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» документации о закупке (далее – Информационная карта).

Согласно подпункту h) пункта 9 Информационной карты, чтобы претендовать на победу в закупке и получения права заключить договор, участник закупки должен предоставить сведения в отношении всей цепочки его собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) с подтверждением заверенными участником выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, для акционерных обществ дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров, документами о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык.

Согласно пункту 3.1.2 Закупочной документации участник закупки готовит заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями раздела 3 «ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ» части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» и в соответствии с формами документов, установленными частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

Справка о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) и порядок ее заполнения определены Formой 16 части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

Комиссия отмечает, что Законом о закупке не предусмотрена обязанность участника закупки о предоставлении сведений в отношении всей цепочки собственников, включая конечных бенефициаров, с указанием долей участия в организации.

Кроме того, в случае если участником закупки, с которым принято решение заключить договор 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.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Согласно Федеральному закону от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (Федеральный закон № 115) бенефициарный владелец - «в целях настоящего Федерального закона физическое лицо, которое в конечном счете прямо или косвенно (через третьих лиц) владеет (имеет преобладающее участие более 25 процентов в капитале) клиентом - юридическим лицом либо имеет возможность контролировать действия клиента. Бенефициарным владельцем клиента - физического лица считается это лицо, за исключением случаев, если имеются основания полагать, что бенефициарным владельцем является иное физическое лицо.

Сведения о бенефициарных владельцах, под которыми в соответствии со статьей 3 Федерального закона № 115 понимаются физлица, владеющие компаниями или оказывающие влияние на их управление (напрямую или через других лиц), являются обязательной частью документации юридического лица, совершающего операции с деньгами или имуществом.

Перечень субъектов, обязанных хранить указанные сведения, содержится в статье 5 Федерального закона № 115.

Ряд юридических лиц из этого списка, согласно абзацам 2-5 подпункта 2 пункта 1 статьи 7 Федерального закона № 115 освобождены от обязанности вести учет бенефициарных владельцев: - органы государственной власти; - предприятия и учреждения, в которых долю более 50% имеют РФ, ее регионы или муниципальные образования, и др.

Согласно пункту 1 статьи 6.1 Федерального закона № 115, каждая организация обязана иметь достоверные сведения о своих бенефициарах, а также предпринимать необходимые меры для их получения. Обозначенная информация должна обновляться как минимум 1 раз в год и храниться в течение 5 лет с момента ее получения.

Список необходимо вести постоянно и 1 раз в год обновлять, самостоятельно выясняя личные данные владельцев. Юридическое лицо обязано представлять его по правилам, утвержденным постановлением Правительства РФ от 31.07.2017 № 913, по запросу: - Федеральной налоговой службы и ее подразделений; - Росфинмониторинга и его межрегиональных управлений. Кроме того, согласно пункту 14 статьи 7 Федерального закона № 115, справку о бенефициарах уполномочен запросить банк. Сведения о бенефициаре, которые подлежат определению, обозначены в пункте 1 статьи 7 Федерального закона № 115, к ним относятся: - инициалы; - гражданство (подданство); дата рождения; - реквизиты паспорта или иного аналогичного документа; - место жительства; - данные об учете в налоговом органе (при наличии ИНН).

При этом пункты 4 и 5 статьи 6.1 Федерального закона № 115 наделяют организацию правом запрашивать у своих участников информацию, которая необходима ей для определения бенефициаров (соответственно, участники обязаны такую информацию ей предоставлять). Во всех перечисленных случаях раскрытие сведений о бенефициарных владельцах не нарушает требований законодательства о персональных данных.

Необходимо отметить, что во исполнение указанной нормы закона, Росфинмониторинг и ФНС России изданы Приказы Росфинмониторинга от 13.11.2017 № 373 «Об утверждении образца запроса Федеральной службы по финансовому мониторингу юридическому лицу, предусмотренного пунктом 6 статьи 6.1 Федерального закона № 115-ФЗ, на бумажном носителе» и Приказ ФНС России от 20.12.2018 № ММВ72/824@ «Об утверждении образца запроса налогового органа юридическому лицу, предусмотренного пунктом 6 статьи 6.1 Федерального закона от 7 августа 2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма», на бумажном носителе».

При этом нормы, указанные пунктами 1, 3 статьи 6.1 Закона № 115-ФЗ не обязывают юридические лица предоставлять информацию иным

юридическим лицам, а лишь закрепляют обязанность не реже одного раза в год обновлять информацию о своих бенефициарных владельцах и документально фиксировать полученную информацию.

Таким образом, у участников Закупки отсутствует законодательно установленная обязанность по предоставлению указанной информации Организатору закупки или иным юридическим лицам, а у Заказчика отсутствуют законодательно установленные полномочия по направлению запросов и/или получению соответствующей информации от участников закупки на момент подачи заявки на участие в Закупке.

Более того, обязанность юридических лиц обновлять информацию о своих бенефициарных владельцах не порождает право Заказчика запрашивать данные сведения.

Следует учитывать, что Заказчик может проверить предоставленные данные используя любые открытые источники информации, в том числе и сайт ИФНС.

Исходя из положений части 6 статьи 3 Закона о закупках, согласно которой 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, 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.

Учитывая изложенное Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлены излишние требования к заявкам участников закупки, что в свою очередь привело к неправомерному отклонению заявки Заявителя, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 и части 6 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы в указанной части.

Относительно довода жалобы Заявителя об оценке заявки победителя Закупки по критерию «Наличие заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети», Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно части 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.

Критерии и порядок оценки заявок участников установлены приложением № 1 к Информационной карте.

3	Наличие заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» (Rai)	0,1 (Va)	100	Наличие действующего заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на всю номенклатуру товаров Технической части, с учетом требования приказа ПАО «Россети» от 28.07.2020 №329
---	--	----------	-----	---

По критерию «Наличие заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» ( коэффициент Rai i-й заявки) оценка производится членами Закупочной комиссии (при необходимости – с привлечением экспертов) на основании представленного Участником действующего заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на всю номенклатуру товаров Технической части, с учетом требования приказа ПАО «Россети» от 28.07.2020 №329.

За наличие заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» на всю номенклатуру товаров Технической части, с учетом требования приказа ПАО «Россети» от 28.07.2020 № 329 участник получает 100 баллов.

В случае отсутствия заключения аттестационной комиссии на 1 и более единиц номенклатуры присваивается 0 баллов.

Не предоставление в составе заявки заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети по данному критерию присваивается 0 баллов, при этом, отсутствие данного документа не является основанием для отклонения заявки участника.

Комиссией установлено, что коллективным участником в составе: ООО «Контаком» (Лидер), ООО «Торговый Дом «УНКОМТЕХ» (Участник 1) и ООО «Изолятор-ВВ» ( Участник 2) в составе заявки предоставлено заключение аттестационной комиссии ПАО «Россети» от 18.05.2023 № 1Д-82/23 о соответствии предлагаемого к поставке оборудования техническим

требованиям ПАО «Россети». Информация о данном заключении и наименование соответствующего оборудования указаны на сайте ПАО «Россети», позиция 154 раздела I «Первичное оборудование, материалы и системы, допущенные к применению на объектах ПАО «Россети».

Таким образом, довод жалобы Заявителя о нарушениях в части признания соответствия заявки победителя Закупки техническим требованиям документации о закупке и присвоении ему 100 баллов по критерию оценки «Наличие заключения аттестационной комиссии ПАО «Россети» является необоснованным, так как оценивая заявку победителя, Заказчик действовал в соответствии с порядком оценки заявок, который соответствует документации Заказчика. Критерии и порядок оценки заявок, а также требования документации применялись комиссией заказчика в равной степени ко всем участникам закупки.

Относительно довода жалобы Заявителя об отсутствии в составе заявки победителя Закупки протокола испытаний на механическую нагрузку, Комиссия отмечает следующее.

Вопреки доводам жалобы, Закупочная документация не содержит требования о предоставлении в составе заявки протокола испытаний на механическую нагрузку.

Согласно пункту 2 Технического задания на поставку кабельной арматуры 500 кВ в аварийный резерв филиала ПАО «Россети» – МЭС Центра (далее – Техническое задание) конструкция соединительной кабельной арматуры должна обеспечивать защиту от механических повреждений, проникновения воды, пыли и иметь протокол испытаний на механическую нагрузку.

В соответствии с пунктом 7 Технического задания участник Закупки должен предоставить информацию по всем пунктам настоящего технического задания. В случае отсутствия в предложении участника Закупки информации по одному или нескольким пунктам настоящего Технического задания, закупочная комиссия вправе отклонить предложение Участника конкурсной процедуры.

В техническом предложении, входящем в состав заявки победителя Закупки, соответствующая информация о наличии протокола испытаний на механическую нагрузку содержится: «Конструкция соединительной кабельной арматуры обеспечивает защиту от механических повреждений, проникновения воды, пыли и имеет протокол испытаний на механическую нагрузку».

Также, победителем Закупки в техническом предложении подтверждается поставка соединительных кабельных муфт, изготовленных без разделения электропроводящего экрана изолятора (стресс-конуса), не транспозиционных, сухих (без заполнения компаундом) с возможностью их размещения в грунте и в кабельных сооружениях, с надежной герметизацией



от проникновения влаги, простотой монтажа, не требующие технического обслуживания.

Кроме того, согласно разделу 7 проекта договора, входящего в состав документации о закупке, товар должен соответствовать обязательным нормативно-техническим документам ПАО «Россети», быть снабжен соответствующими сертификатами, техническими паспортами, аттестатами, декларациями соответствия, информацией о стране происхождения товара и другими документами на русском языке, предусмотренными действующим законодательством Российской Федерации, а также удостоверяющими качество товара и соответствие его обязательным требованиям. При этом все необходимые документы к товару передаются поставщиком вместе с товаром.

На основании изложенного, Комиссия признает указанный довод жалобы необоснованным.

Относительно доводов жалобы Заявителя об установлении неправомерного порядка оценки по критерию «Опыт выполнения поставок материалов», Комиссия отмечает следующее.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на сайте Единой информационной системы в сфере закупок 17.05.2023.

Дата начала срока подачи заявок — 17.05.2023.

Дата и время окончания подачи заявок — 02.06.2023.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в закупке подал жалобу на действия Заказчика 03.07.2023.

В свою очередь, оспаривание Заявителем положений документации, по его мнению, ограничивающих конкуренцию, подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно — до 02.06.2023.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Также Комиссия отмечает, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации после

окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Обжалование участником Закупки положений документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

В письме ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Закупочной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2- П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК

РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалоб  
Заявителя

в указанной части без рассмотрения.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «АРАКСИЛ СК» (ИНН: 7722709166, ОГРН:1107746098470) на действия ПАО «Россети» (ИНН: 4716016979 , ОГРН: 1024701893336) при проведении Закупки в части отклонения заявки Заявителя обоснованной, в части оспаривания оценки и соответствия требованиям документации победителя Закупки необоснованной, в части оспаривания положений Закупочной документации оставить без рассмотрения.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

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