

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-767/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ВайФайндер» 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»

03.08.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ВайФайндер» от 26.07.2017 № 272 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Русгидро», организатора ООО «Энергосервис-Тендер» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на выполнение работ по лоту: «Модернизация автоматических установок пожаротушения Жигулевской ГЭС» для нужд Филиала ПАО «РусГидро» - «Жигулевская ГЭС» (Лот №9-ТПИР-2016-ЖигЭС) (извещение № 31704750414), 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 «ВайФайндер» (далее - Заявитель) от 26.07.2017 № 272 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Русгидро» (далее — Заказчик), организатора ООО «Энергосервис-Тендер» (далее - Организатор) при проведении открытого аукциона на право заключения договора на выполнение работ по лоту: «Модернизация автоматических установок пожаротушения Жигулевской ГЭС» для нужд Филиала ПАО «РусГидро» - «Жигулевская ГЭС» (Лот №9-ТПИР-2016-ЖигЭС) (извещение № 31704750414) (далее — Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро», решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 23.06.2016 № 239 с изменениями и дополнениями (от 07.04.2017 № 250) (далее – Положение о закупке).

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

02.02.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 11.08.2017 в 12:00;

дата и время рассмотрения заявок — 12.09.2017 в 12:00;

дата и время подведения итогов — 14.09.2017 в 16:00;

Начальная максимальная цена договора — 297 842 421 рубль.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком, нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки свидетельством СРО о допуске к выполнению видов работ в соответствии с перечнем, утвержденным приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 №624.

Представители Заказчика, Организатора с доводом Жалобы не согласился и указали, что при проведении Аукциона Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки свидетельством СРО о допуске к выполнению видов работ в соответствии с перечнем, утвержденным приказом Министерства

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 предусмотрен подпунктом «г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупке.

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.

Пунктом 6.3.7 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик может устанавливать требования к участникам, которые не должны накладывать на конкурентную борьбу излишних (необоснованных) ограничений, в том числе ограничений допуска к участию в закупке.

В соответствии с пунктом 1 раздела 2 Требования к участникам» Технического задания Документации участнику необходимо обладать свидетельством СРО о допуске к выполнению следующих видов работ в соответствии с перечнем, утвержденным приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 №624.

Частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве,

реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017 не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, являться членство в саморегулируемой организации.

Извещением размещено в ЕИС от 02.02.2017, при этом Заказчиком от 26.07.2017 внесены изменения в Документацию без учета вышеуказанных требований законодательства Российской Федерации.

Учитывая изложенное, Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки свидетельством СРО о допуске к выполнению видов работ в соответствии с перечнем, утвержденным приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 №624, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3, подпункту «г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупках, Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

2. В соответствии с пунктом 2.8.2.5 Документации по результатам проведения отборочной стадии Заказчик вправе отклонить заявки, в том числе которые поданы участниками Аукциона, которые не отвечают требованиям Документации, содержат предложения, не соответствующие установленным условиям Документации, не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями Документации.

- - Согласно пункту 4.2 Методики финансовой устойчивости Документации

для принятия решения о соответствии участника отборочному критерию используется, в том числе информация о раскрытии участником всей цепочки собственников, включая бенефициаров.

В соответствии с пунктом 2.4.1.1 Документации участник Аукциона должен подготовить заявку, содержащую первую аукционную ставку на участие в Аукционе и включающую, в том числе справку о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по форме в соответствии с пунктом 5.16 Документации с подтверждением соответствующими документами. Данные документы должны быть предоставлены вместе с заявкой участника в бумажном виде и на электронном носителе.

Аналогичное требование также предусмотрено пунктами 2.5.1.1, 2.5.5.1 Документации, пунктом 1.6.4.4 Приложения № 3 Документации.

Вместе с тем, представление информации обо всей цепочке собственников участника, 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.

- - Согласно пунктам 6.3.4, 6.3.5 Положения о закупке участник конкурентной закупки должен подготовить заявку по форме, установленной в Документации. Не допускается предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в Документации. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Согласно абзацам «ж», «з», «и» пункта 2.5.5.1 Документации участник Аукциона должен включить в состав заявки, в том числе справку о выполнении аналогичных по характеру и объему работ договоров по установленной в Документации форме — Справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров (форма 8) справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения договора по установленной в Документации форме — Справка о материально-технических ресурсах (форма 9), справку о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения Договора, по установленной в Документации о закупке форме — Справка о кадровых ресурсах (форма 10).

Аналогичное требование установлено пунктами 1.6.1-1.6.3 Приложения № 3 Документации.

Кроме того, пунктом 4 Технического задания Документации установлено требование о том, что участник должен иметь собственный или привлекаемый (по трудовым либо гражданско-правовым договорам), квалифицированный персонал. Требования к наличию квалифицированного персонала указаны в приложении №6 к ТТ. Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником закупки в составе заявки сведений по форме «Справка о кадровых ресурсах», приведенной в Документации о закупке.

Также приложениями 6-7 к Документации установлены требования к наличию

квалифицированного персонала, материально-технических ресурсов.

В соответствии с пунктом 2.5.5.1 Документации участник закупки должен включить в состав заявки, в том числе справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения Договора по установленной в Документации – Справка о материально-технических ресурсах (форма 10), справку о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения Договора, по установленной в Документации – Справка о кадровых ресурсах (форма 11) (далее - Формы).

Вместе с тем, представление в составе заявки участника закупки информации о наличии у участника закупки опыта выполнения работ, кадровых, материально-технических ресурсов, а также отказ в допуске заявки участника закупки в случае отсутствия указанной информации в заявке является неправомерным, так как наличие опыта выполнения работ, кадровых, материально-технических ресурсов не является подтверждением надлежащего исполнения участником закупки обязательств по договору.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки кадровых, материально-технических ресурсов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку кадровые, материально-технические ресурсы могут быть привлечен/приобретены/арендованы участником Аукциона после подведения итогов закупки.

2.3 Пунктом 2.5.3 Документации установлено, что в закупке могут участвовать генеральные исполнители, при условии соблюдения требований установленных в Документации. Генеральный подрядчик должен доказать Заказчику, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков: осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ; отвечает требованиям Документации, изложенным в пункте 2.5.1.1 Документации о закупке (за исключением пункта 2.5.1.1ж)) в части объема работ, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов выполнения работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиком. Генеральный подрядчик должен доказать Заказчику, что у него имеется разрешение на право осуществлять функции Генерального подрядчика, а также имеется продуманная схема управления проектом и субподрядчиками.

При этом в соответствии с пунктами 1.4.1-1.4.3 Приложения № 3 Документации в составе заявки участника необходимо представить письма от имени каждого субподрядчика, подтверждающее его согласие на привлечение в качестве субподрядчика, сведения, подтверждающие соответствие каждого субподрядчика установленным требованиям документации о закупке, сведения о распределении объемов работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиками по установленной в документации о закупке форме.

Вместе с тем, установление требования о представлении в составе заявки участника закупки письма подтверждающего согласие от каждого из указанных лиц является неправомерным, ввиду законодательной возможности установления требований исключительно к участникам закупки.



- Пунктом 3.4.2 Проекта договора Документации установлено, что дополнительно к проценту привлечения субподрядчиков, соответствующих критериям субъектом малого предпринимательства, при необходимости по предварительному письменному согласованию с Заказчиком заключать договоры субподряда в совокупности не более чем на 10 % (десять) процентов от общей стоимости работ по Договору, неся при этом ответственность за действия субподрядчиков, как за свои собственные.

Вместе с тем, согласование перечня привлекаемых субподрядчиков с Заказчиком (третьим лицом), является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

- - Согласно пункту 2.8.2.3 Документации в рамках отборочной стадии Организатор/ Закупочная комиссия вправе запросить участника Аукциона разъяснения и/или дополнения его заявки, не изменяющие суть заявки (предмет, объем, цена), в случае отсутствия в ее составе требуемых сведений и/или документов, предусмотренных условиями Документации о закупке, а также наличия противоречий между документами, представленными в составе заявки. Право предоставления недостающих документов/сведений предоставляется в равной степени всем участникам Аукциона.

Кроме того согласно пункту 2.13.2 Документации перед заключением договора победитель Аукциона обязан по запросу Организатора (Заказчика) предоставить на рассмотрение Заказчику оригиналы и/или нотариально заверенные копии документов, указанных в пунктах 2.5.5.1а), 2.5.5.1б) и 2.5.5.1г) Документации, и оригиналы и/или заверенные Участником копии документов, указанных в подпункте 2.5.5.1в) Документации, в целях подтверждения подлинности предоставленных в составе заявки электронных копий указанных документов.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, что ставит запрос дополнительной информации, в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

2.6 Согласно пункту 7.6.6 Положения о закупке обеспечение исполнения обязательств осуществляется в порядке, аналогичном предусмотренному в пункте 7.2.6 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 7.2.6 Положения о закупках Организатор конкурса по согласованию с Заказчиком вправе потребовать от участников предоставления обеспечения исполнения обязательств участника конкурса, связанных с подачей им заявки (обеспечение заявки) и/или обеспечения победителем исполнения

обязательств по договору (обеспечение договора). Способ обеспечения договора – банковская гарантия, соглашение о неустойке, поручительство или иной, указанный в Документации.

Приложением № 8 к проекту договора Документации установлены требования к банку-гаранту.

Согласно Приложению № 8 к проекту договора Документации банк, выдавший гарантию, должен соответствовать, в том числе следующему критерию: входить в действующий на дату предоставления банковской гарантии перечень банков-гарантов, утвержденный Заказчиком, присутствовать (офис, отделение, филиал) по месту нахождения Заказчика, его обособленного подразделения или филиала, для нужд которого заключается договор. Перечень банков-гарантов утверждается руководителем единого казначейства в соответствии методикой расчета лимитов риска на кредитно-финансовые организации для группы «РусГидро».

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной иным банком, не влияет на исполнение обязательств по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения таких обязательств по договору.

Так например, Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;
- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;
- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;
- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает более 300 банков, отвечающий требованиям перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Тот факт, что выдача банковской гарантии является платной услугой и у различных банков стоимость её представления не одинакова, необходимым условием для предоставления банковской гарантии у большинства банков является условие об открытии у данных банков расчетных счетов участниками, а также выдача банковской гарантии является правом, а не обязанностью, установление

ограниченного перечня банков, чьи банковские гарантии могут быть представлены победителем Аукциона, ограничивает круг участников Конкурса.

- - Согласно абзацу «д» пункта 2.5.5.1 Документации участнику необходимо в состав заявки представить копию справки из ИФНС об отсутствии задолженности по налогам и сборам.

В соответствии с пунктом 1.6.4.9.3 Приложения № 3 Документации участник закупки должен соответствовать отборочному критерию об отсутствии просроченной задолженности в бюджет и/или внебюджетные фонды в размере, превышающем 1/12 от выручки участника за последний отчетный год (справка ИФНС).

Вместе с тем, требование о предоставлении в составе заявки копии справки по исполнению обязанности по уплате налогов и сборов не являются подтверждением ненадлежащего исполнения обязательств по договору заключаемого по результатам закупки, а также не влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

2.8 Абзацем «л» пункта 2.4.1.1 Документации предусмотрено, что участник в состав заявки должен включить заверенный участником документ, подтверждающий наличие решения (одобрения) со стороны установленного законодательством Российской Федерации органа о заключении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, оформленный в соответствии с законодательством Российской Федерации, или (в случае если сделка согласно законодательству не является для участника сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность) – Справка об отсутствии заинтересованности (форма 13) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации.

Пунктом 1.2.7 Приложения № 3 Документации предусмотрено аналогичное требование.

Вместе с тем, например согласно части 3 статьи 45 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об обществах с ограниченной ответственностью» общество обязано извещать о совершении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, незаинтересованных участников общества в порядке, предусмотренном для извещения участников общества о проведении общего собрания участников общества, а при наличии в обществе совета директоров (наблюдательного совета) - также незаинтересованных членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Вместе с тем, отсутствие в составе заявки участника документов, установленных Абзацем «л» пункта 2.4.1.1 Документации, не влияет на исполнение обязательств по договору.

2.9 В соответствии с абзацем «е» пункта 2.5.5.1 Документации участник в составе заявки должен представить копию обязательной бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний завершённый финансовый год – копию бухгалтерского баланса с отметкой налогового органа о приеме или, в случае представления отчетности в налоговую инспекцию в электронном виде, с приложением квитанции

о приеме.

Согласно статье 23 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщики обязаны представлять в налоговый орган по месту жительства индивидуального предпринимателя, нотариуса, занимающегося частной практикой, адвоката, учредившего адвокатский кабинет годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность не позднее трех месяцев после окончания отчетного года, за исключением случаев, когда организация в соответствии с Федеральным [законом](#) от 6 декабря 2011 года № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (далее — Закон о бухгалтерском учете) не обязана вести бухгалтерский учет или является религиозной организацией, у которой за отчетные (налоговые) периоды календарного года не возникало обязанности по уплате налогов и сборов.

В соответствии с Законом о бухгалтерском учете, бухгалтерский отчетность могут не вести индивидуальный предприниматель, лицо, занимающееся частной практикой, - в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах они ведут учет доходов или доходов и расходов и (или) иных объектов налогообложения либо физических показателей, характеризующих определенный вид предпринимательской деятельности; находящиеся на территории Российской Федерации филиал, представительство или иное структурное подразделение организации, созданной в соответствии с законодательством иностранного государства. Также юридическими лицами, например, субъектами малого предпринимательства может применяться упрощенный способ ведения бухгалтерского учета, включая упрощенную бухгалтерскую (финансовую) отчетность.

При этом, согласно письму Министерства финансов Российской Федерации № ПЗ-3/2015 «Об упрощенной системе бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности» индивидуальный предприниматель, а также лицо, занимающееся частной практикой, могут ограничиться ведением в соответствии с законодательством о налогах и сборах учета доходов или доходов и расходов и (или) иных объектов налогообложения либо физических показателей, характеризующих определенный вид предпринимательской деятельности (без ведения бухгалтерского учета).

Учитывая изложенное, законодательством предусмотрено, что не все юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны формировать бухгалтерскую отчетность и представлять такую отчетность в уполномоченный налоговый орган, в связи с чем установление вышеуказанных требований могло привести к невозможности исполнения данных требований и необоснованному отказу в допуске заявке участника закупки.

- - В соответствии с пунктом 5.1 Методики деловой репутации и финансовой устойчивости участника закупки Документации Заказчиком используются ограничивающие факторы для принятия решения о соответствии/несоответствии участника требованиям к деловой репутации.

Согласно пункту 5.2 1.1. Методики деловой репутации и финансовой устойчивости участника закупки Документации ограничивающими факторами являются: наличие

судебных решений по искам третьих лиц в отношении дел, связанных с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением Участником обязательств по договорам, вынесенных за последний год не в пользу Участника (<http://arbitr.ru>); наличие исполнительных производств в отношении Участника на сайте Федеральной службы судебных приставов (<http://fssprus.ru>).

Пунктами 1.6.4.9.1, 1.6.4.9.2 Приложения 3 Документации предусмотрено, что наличие судебных решений по искам третьих лиц в отношении дел, связанных с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением Участником обязательств по договорам, вынесенных за последний год не в пользу Участника (<http://arbitr.ru>); наличие исполнительных производств в отношении участника на сайте Федеральной службы судебных приставов (<http://fssprus.ru>).

Вместе с тем, установление данных требования к участникам закупки в качестве допуска ограничивает количество участников закупки и не является показателем надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

2.11 Согласно пункту 3.3.27 проекта договора Документации в срок не позднее 14 (четырнадцати) календарных дней с даты вступления Договора в силу заключить договор страхования со страховой компанией, удовлетворяющей Требованиям к страховой компании и в соответствии с существенными условиями договора страхования (Приложение № 11), представив Заказчику копию указанного договора. Подрядчик обязан предварительно письменно согласовывать с Заказчиком договор страхования, все изменения и дополнения к нему.

В соответствии с Приложением № 11 Проекта договора Документации страховая организация должна отвечать, в том числе следующим требованиям: размер оплаченного уставного капитала – не менее 500 млн. рублей; опыт работы на страховом рынке – не менее 5 лет; размер собственных средств – не менее 1 млрд. рублей; отсутствие неисполненных предписаний органа страхового надзора; опыт участия в страховании и/или перестраховании рисков предприятий российской электроэнергетики; страховая организация должна пройти процедуру и победить в открытом конкурсном отборе, осуществляемом ПАО «РусГидро» по выбору страховщика на право заключения договоров страхования строительно-монтажных рисков заказчиков и подрядчиков ПАО «РусГидро», дочерних и зависимых обществ ПАО «РусГидро», а также обществ, дочерних и зависимых по отношению к дочерним и/или зависимым обществам ПАО «РусГидро».

Согласно статье 742 Гражданского кодекса Российской Федерации договором строительного подряда может быть предусмотрена обязанность стороны, на которой лежит риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых при строительстве, либо ответственность за причинение при осуществлении строительства вреда другим лицам, застраховать соответствующие риски. Сторона, на которую возлагается обязанность по страхованию, должна предоставить другой стороне доказательства заключения ею договора страхования на условиях, предусмотренных договором строительного подряда, включая данные о страховщике, размере страховой суммы и застрахованных рисках.

При этом Заказчик обременяет победителя закупки заключить договор со

страховой компанией, удовлетворяющей требованиям установленным Заказчиком к страховой организации, что ограничивает возможность потенциального победителя в выборе страховой компании и является вмешательством в хозяйственную деятельность субъекта закупки, кроме того, соответствии указанным требованием не влияет на исполнение обязательств по договору страхования между поставщиком и страховой организацией.

Также, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика, вырезавшиеся в установлении непропорциональных требований и положений Документации противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, подпункту «г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупках, Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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 пунктом 1.2.4 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 подпункту 1.3 пункта 1 Технического задания Документации подрядчик обязан выполнить, в том числе работы по строительной части (монтаж фундаментов под опорные конструкции).

Кроме того, в соответствии с разделом № 34 Приложения № 1 к Техническому заданию Документации предусмотрены монтажные работы автоматической установки пожаротушения.

В соответствии с частью 1 статьи 83 Федерального закона от 22.07.2008 №123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» автоматические установки пожаротушения и пожарной сигнализации должны монтироваться в зданиях и сооружениях в соответствии с проектной документацией, разработанной и утвержденной в установленном порядке.

Таким образом, 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.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования 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.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «ВайФайндер» от 26.07.2017 № 272 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро», организатора ООО «Энергосервис-Тендер» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на выполнение работ по лоту: «Модернизация автоматических установок пожаротушения Жигулевской ГЭС» для нужд Филиала ПАО «РусГидро» - «Жигулевская ГЭС» (Лот №9-ТПИР-2016-ЖиГЭС) (извещение № 31704750414) обоснованной.
 - Признать заказчика ПАО «РусГидро», организатора ООО «Энергосервис-Тендер» нарушившими часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - - Выдать заказчику ПАО «РусГидро», организатору ООО

«Энергосервис-Тендер» обязательное к исполнению Предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.08.2017 № 223ФЗ-767/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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