

## Уведомление

о принятии жалобы № 042/07/3-693/2019 к рассмотрению

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 2170э от 25.04.2019) Общество с ограниченной ответственностью «ЛЭП-МАРКЕТ» (далее также – ООО «ЛЭП-МАРКЕТ», Заявитель) на действия организатора торгов ОАО «Северо-Кузбасская энергетическая компания» (далее — Организатор торгов, ОАО «СКЭК»), заказчика ООО «Березовские электрические сети» (далее — ООО «БЭС», Заказчик) при проведении запроса коммерческих предложений (открытый, лотовый, неэлектронный, с правом проведения переторжки, одноэтапный, без проведения предварительного квалификационного отбора) на право заключения Договора на поставку стоек ЖБ марок СВ 95-3 и СВ110-5 для нужд ООО «БЭС», извещение о проведении которого было опубликовано 18.04.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) под № 31907785302 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, в п. 3.1 ч. 3 Документации о проведении закупочной процедуры на право заключения Договора на поставку стоек ЖБ марок СВ 95-3 и СВ110-5 для нужд ООО «БЭС» № ЗКП-2303 от 12.04.2019 (далее – Документация о закупке) установлено требование к участнику закупки: участник процедуры закупки должен являться изготовителем Продукции или иметь действующие дилерские полномочия с изготовителем Продукции. В п. 3.2 ч. 3 Документации о закупки указано, что участник закупочной процедуры должен предоставить дилерский сертификат. Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон № 223-ФЗ), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018), установление заказчиком требования о том, что участник должен являться производителем продукции или иметь действующие дилерские полномочия не относится к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым включения в документацию. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

В пп. 3.2.1 п. 3.2 ч. 3 Документации о закупке установлены обязанности участника закупки по представлению документов, необходимых для проверки участника закупки на налоговую достоверность. Однако согласно Решению ФАС России от 05.09.2018 № 223ФЗ-656/18 требование о представлении в составе заявки справки ФНС накладывает на участника дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган. Кроме того, отсутствие в составе заявки справки ФНС не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Согласно пп. 3.2.1 п. 3.2 ч. 3 Документации о закупке участник процедуры обязан предоставить по требованию Организатора процедуры документ,

подтверждающий наличие у участника персонала, необходимого для выполнения работы, оказания услуги, реализации товара (сведения о среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год по форме, утвержденной приказом ФНС от 29.03.2007 № ММ-3-25/174@, документ, подтверждающий представление указанных сведений в налоговый орган и т. п.).

Вместе с тем отсутствие у участника на момент подачи заявки квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому в дальнейшем, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке (также в Документации о закупке отсутствуют требования к квалификации такого персонала).

Между тем, согласно размещенному в ЕИС проекту договора, заключаемого по результатам подведения итогов Закупки, предполагается простая поставка товара на склад Покупателя, не требующая инжиниринговых и любых иных работ, оказания иных услуг, что исключает необходимость указания потенциальным участником среднесписочных сведений о наличии квалифицированного персонала для надлежащего исполнения договора поставки товара.

Согласно п. 5.1 Документации о закупке для участия в процедуре Закупки участник закупочной процедуры подает заявку посредством факсимильной связи, электронной связи или на бумажном носителе на почтовый адрес Организатора торгов. Однако в Документации о закупке не содержится положений о порядке вскрытия конвертов с заявками. Таким образом, следует, что заявки могут быть вскрыты и до начала процедуры рассмотрения заявок.

Согласно п. 7.1 ч. 7 Документации о закупке установлен критерий оценки заявок участников – наличие положительного опыта работы с Заказчиком за последние 2 года. Считаем, что устанавливать в Документации о закупке данный критерий оценки и сопоставления заявок неправомерно.

Данный критерий оценки и сопоставления заявок, по мнению Заявителя, ограничивает конкуренцию, поскольку, не понятно, чем опыт работы с Заказчиком отличается от аналогичного опыта работы с другими организациями. Данная правовая позиция подтверждается Решением ФАС России от 22.03.2017 по делу № 223ФЗ-227/2017. Кроме того, даже полное отсутствие у участника на момент подачи заявки опыта выполнения работ по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Закупки.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кемеровское УФАС России сообщает следующее:

Рассмотрение жалобы № 042/07/3-693/2019 состоится 13.05.2019 в 13 часов 50 минут по адресу: ул. Ноградская, 5, г. Кемерово. Регистрация лиц, участвующих в деле, состоится в кабинете № 305 в 13 часов 40 минут.

В соответствии с ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Организатору торгов, Заказчику в срок до 08.05.2019 представить в Кемеровское УФАС России следующие документы и письменную информацию:

1. Утверждённый план закупок ООО «БЭС» на 2019 г.
2. Подтверждение опубликования плана закупок в ЕИС.
3. Действующее положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «БЭС»;
4. Положение о закупочной комиссии (при наличии).
5. Приказ о создании закупочной комиссии по проведению Закупки.
6. Копию договора на оказание услуг по проведению закупочных процедур между ОАО «СКЭК» и ООО «БЭС»
7. Документацию о закупке со всеми изменениями, приложениями, дополнениями.
8. Все заявки на участие в Закупке (со всеми приложениями).
9. Все протоколы, а также иные документы, составленные при проведении Закупки.
10. Вся имеющуюся переписку между Организатором торгов, Заказчиком и Заявителем по вопросу участия в Закупке.
11. Мотивированный письменный отзыв на жалобу Заявителя (со ссылками на нормы законодательства Российской Федерации, с приложением копий подтверждающих документов).

Документы должны быть представлены в оригинале или надлежащим образом заверенных копиях. Документы, представленные в оригинале, Кемеровское УФАС России вернет после принятия и изготовления решения.

Копия жалобы ООО «ЛЭП-МАРКЕТ» опубликована на официальном сайте антимонопольного органа в сети «Интернет», на котором размещена информация о поступлении жалобы: <http://www.kemerovo.fas.gov.ru> в разделе «Решения» вместе с уведомлением о принятии жалобы № 042/07/3-693/2019 к рассмотрению.

Согласно ч. 12 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

В соответствии с ч. 18 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Кемеровское УФАС России требует от Организатора торгов, Заказчика, приостановить Закупку до рассмотрения жалобы по существу.

В силу ч. 19 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Заказчик (организатор торгов) не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Приложение: копия жалобы ООО «ЛЭП-МАРКЕТ» на 4 л. в 1 экз.

Заместитель руководителя управления

<...>