

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-365/17

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Центральный институт инженерных изысканий в строительстве» 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»**

28.04.2017 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «РусГидро»: <...> - доверенность от 26.04.2017 № 11, <...> - доверенность от 24.04.2017 № 12, <...> - доверенность от 14.03.2017,

«Центральный институт инженерных изысканий в строительстве»: <...> - доверенность от б/д б/н, <...> - наосновоаниее приказа № 1 от 18.02.2013,

рассмотрев жалобу ООО «Центральный институт инженерных изысканий в строительстве» от 20.04.2017 №20-ф на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции системы управления г/а 1-18 с выполнением функций контроля вибрационных параметров (КВП) для нужд ПАО «РусГидро» (лот №7-ТПиР-2016-ЧебГЭС) (извещение № 31704738419), 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 «Центральный институт инженерных изысканий в строительстве» (далее - Заявитель) от 20.04.2017 №20-ф на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной

форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции системы управления г/а 1-18 с выполнением функций контроля вибрационных параметров (КВП) для нужд ПАО «РусГидро» (лот №7-ТПИР-2016-ЧеБГЭС) (извещение № 31704738419) (далее — Конкурс, 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», утвержденным решением Советом директоров ПАО «РусГидро» от 23.06.2016 № 239 (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.

31.01.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Начальная максимальная цена закупки - **1 223 017 697, 68** рублей.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки опыта выполнения аналогичных работ;
2. Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки;
3. Заказчиком неправомерно установлено в техническом задании, что предлагаемое участником в заявке оборудование должно иметь суммарный подтвержденный опыт применения на объектах гидроэнергетики не менее 100 машино-лет.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки документов от производителя оборудования в составе заявки.

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.

Аналогичные принципы предусмотрены подпунктом г) пункта 1.3.2.2 Положения о закупке.

Пунктом 2.8.2.5 Документации предусмотрено, что по результатам отборочной стадии Заказчик вправе отклонить заявки, которые, в том числе не отвечают требованиям Документации и не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями Документации.

Согласно пункту 2.5.5.1 Документации участник конкурса должен включить в состав заявки, в том числе справку о выполнении аналогичных

по характеру и объему работ договоров по установленной в Документации о закупке форме — Справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров (форма 8) (пункт 6.8 настоящей Документации о закупке).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Вместе с тем, Документация не содержит значение словосочетания «аналогичных договоров», что не позволяет участникам закупки однозначно установить, какие именно договоры необходимо представить в составе заявки для начисления такой заявке максимального количества баллов по данному критерию.

Таким образом, установление неизмеряемого требования в Документации не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в Конкурсе в полном соответствии требованиям Документации, что противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.4.3 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 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.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса, а также отказ в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием таким требованиям противоречит подпункту г) пункта 1.3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки.

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.

Аналогичные положения предусмотрены пунктом 6.4.14 Положения о закупке.

Пунктом 9.1 Приложения № 4 «Порядок оценки и сопоставления заявок» Документации установлен расчет итоговой оценки предпочтительности каждой заявки, успешно прошедшей отборочную стадию, оценка осуществляется в том числе по критерию «Опыт выполнения бетонных и монтажных работ». Расчет оценки предпочтительности по частному критерию по методу «Оценка предпочтительности посредством однозначной числовой шкалы измерений»: оценка опыта ремонтных работ проводится на основании информации за последние 5 лет, представленной в i-ой заявке в Справке о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров.

Порядок осуществления оценки (значение оцениваемого параметра), в зависимости от представленной в i-ой заявке сведений о ранее выполненных договорах, подтверждающих опыт, требуемый в соответствии с п. 5 таблицы 4 Технических требований:

- опыт выполнения работ, соответствующих профилю лота (наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ по: проектированию с поставкой/монтажом оборудования и/или пусконаладке с поставкой/монтажом оборудования систем автоматического управления гидроагрегатами на объектах гидроэлектроэнергетики), при этом Участником должны быть исполнены обязательства (выполнены вышеуказанные работы) в общем/совокупном объеме не менее 10% включительно от НМЦ за последние 5 (пять) лет;
- - опыт выполнения работ, соответствующих профилю лота (наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ по: проектированию с поставкой/монтажом оборудования и/или пусконаладке с поставкой/монтажом оборудования систем автоматического управления гидроагрегатами на объектах гидроэлектроэнергетики), при этом Участником должны быть исполнены обязательства (выполнены вышеуказанные работы) в общем/совокупном объеме от 10% до 20% включительно от НМЦ за последние 5 (пять) лет;
- - опыт выполнения работ, соответствующих профилю лота (наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ по: проектированию с поставкой/монтажом оборудования и/или пусконаладке с поставкой/монтажом оборудования систем автоматического управления гидроагрегатами на объектах гидроэлектроэнергетики), при этом Участником должны быть исполнены обязательства

(выполнены вышеуказанные работы) в общем/совокупном объеме от 20% до 30% включительно от НМЦ за последние 5 (пять) лет;

- опыт выполнения работ, соответствующих профилю лота (наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ по: проектированию с поставкой/монтажом оборудования и/или пусконаладке с поставкой/монтажом оборудования систем автоматического управления гидроагрегатами на объектах гидроэлектроэнергетики), при этом Участником должны быть исполнены обязательства (выполнены вышеуказанные работы) в общем/совокупном объеме от 30% до 40% включительно от НМЦ за последние 5 (пять) лет;
- опыт выполнения работ, соответствующих профилю лота (наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ по: проектированию с поставкой/монтажом оборудования и/или пусконаладке с поставкой/монтажом оборудования систем автоматического управления гидроагрегатами на объектах гидроэлектроэнергетики), при этом Участником должны быть исполнены обязательства (выполнены вышеуказанные работы) в общем/совокупном объеме от 40% до 50% включительно от НМЦ за последние 5 (пять) лет;
- - опыт выполнения работ, соответствующих профилю лота (наличие у участника опыта выполнения аналогичных работ по: проектированию с поставкой/монтажом оборудования и/или пусконаладке с поставкой/монтажом оборудования систем автоматического управления гидроагрегатами на объектах гидроэлектроэнергетики), при этом Участником должны быть исполнены обязательства (выполнены вышеуказанные работы) в общем/совокупном объеме более 50% от НМЦ за последние 5 (пять) лет.

Вместе с тем, на основании указанного порядка оценки не представляется возможным однозначно произвести расчет баллов, так как Заказчиком установлены параметры, в соответствии с которыми участник например предложивший 40% может получить как меньше количество баллов, так и большее.

Кроме того, Комиссией ФАС России также установлено, что Документация не содержит значение словосочетания «аналогичных договоров», что не позволяет участникам закупки однозначно установить, какие именно договоры необходимо представить в составе заявки для начисления такой заявке максимального количества баллов по данному критерию.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком установлен ненадлежащим образом порядок и подкритерии оценки заявок участников закупки, что не позволяет объективно выявить

лучшее предложение исполнения договора, указанные действия нарушают 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.

1.

1.

3. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено в техническом задании, что предлагаемое участником в заявке оборудование должно иметь суммарный подтвержденный опыт применения на объектах гидроэнергетики не менее 50 машино-лет.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в Документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 2.8.2.5 Документации по результатам отборочной стадии Заказчик вправе отклонить заявки, которые, в том числе не отвечают требованиям Документации и не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями Документации.

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.

Таблицей 15 Технических требований Документации установлены требования, о том что поставка аналогичного оборудования допускается при условии равных и выше технических характеристик и наличии подтвержденного опыта применения этого оборудования на объектах гидроэнергетики (ГЭС/ГАЭС). При этом оценка технических характеристик производится по параметрам быстродействия

предлагаемых вычислительных устройств, по их информационной емкости, защищенности от воздействия внешних факторов, включая устойчивость к нарушениям электропитания, по массо-габаритным показателям. Предлагаемое участником в заявке оборудование должно иметь суммарный подтвержденный опыт применения на объектах гидроэнергетики (ГЭС/ГАЭС) не менее 50 машино-лет.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что перечень конкретного оборудования в Технических условиях Документации отсутствует, при этом установлено наименование параметров необходимого к поставке оборудования.

Кроме того, опыт оборудования применения на объектах гидроэнергетики (ГЭС/ГАЭС) не является показателем, надлежащего исполнения обязательств по договору, кроме того предметом закупки является оказание услуги, в связи с чем установление вышеуказанного требования является неправомерным.

Кроме того, пунктом 6 таблицы 1 Технических условий Документации предусмотрено, что участник закупки должен представить Заказчику в составе заявки проспекты с общим видом поставляемого оборудования, описанием и техническими характеристиками оборудования.

Вместе с тем, Документация не содержит инструкции по заполнению заявки и требований к содержанию указанных проспектов, а также к форме их представления в составе заявки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса, а также отказ в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием таким требованиям противоречит подпункту г) пункта 1.3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

4. 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.

Аналогичные принципы предусмотрены подпунктом г) пункта 1.3.2.2 Положения о закупке.



4.1 В соответствии с пунктом 7.4.12 Положения о закупке установлено положение, что при оценке соответствия участника Конкурса предъявляемым требованиям Организатор вправе воспользоваться сведениями первого этапа. Он также вправе запросить у любого Участника подтверждение соответствия этим требованиям.

Согласно пункту 5 Таблицы 4 Технического задания Документации Заказчик вправе запросить подтверждающие документы (копии договоров и актов выполненных работ, подписанных с обеих сторон).

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, документы.

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

4.2 Согласно пункту 2.8.2.5 Документации по результатам отборочной стадии Заказчик вправе отклонить заявки, которые, в том числе не отвечают требованиям Документации и не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями Документации.

В соответствии с таблицей 4 Документации Заказчиком установлено требование к участнику Конкурса, что участник должен обладать собственной или привлеченной лабораторией высоковольтных испытаний. Лаборатория высоковольтных испытаний должна быть аккредитованной в соответствии с ГОСТ ИСО/МЭК 17025-2009 «Общие требования к компетентности испытательных и калибровочных лабораторий», СДА-01-2009 «Общие требования к аккредитации органов по оценке соответствия», СДА-15-2009 «Требования к испытательным лабораториям», с правом выполнения испытаний и (или) измерений электрооборудования и (или) электроустановок до 1000 В. Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником закупки в составе заявки сведений по форме «Справка о материально-технических ресурсах», приведенной в Документации о закупке, с приложением: либо гарантийного письма, в котором участник гарантирует привлечение лаборатории высоковольтных испытаний (с указанием наименования и реквизитов лаборатории); либо документы, подтверждающие наличие лаборатории высоковольтных испытаний у участника (с приложением документов об аттестации и аккредитации).

Пунктом 7.2.10.1 Положения о закупке предусмотрено, что победителем

Конкурса (выигравшим торги на конкурсе) признается лицо, которое представило заявку, занявшую по решению закупочной комиссии первое место в итоговой ранжировке заявок по степени предпочтительности, а также предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки.

Таким образом, выбор победителя осуществляется на основании оценки заявки проведенной в соответствии с порядком и критериями оценки установленными Заказчиком в Документации, в связи с чем требование о наличии у участников закупки кадровых ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, а должно быть установлено в качестве оценочного критерия.

4.3 Пунктом 2.12.4 Документации установлено, что Победитель Конкурса обязан в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты публикации протокола о подведении итогов закупки на Официальном сайте предоставить справку о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по форме в соответствии с пунктом Документации

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.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса, а также отказ в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием таким требованиям противоречит подпункту г) пункта 1.3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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

#### **РЕШИЛА:**

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Центральный институт инженерных изысканий в строительстве» от 20.04.2017 №20-ф на действия

(бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции системы управления г/а 1-18 с выполнением функций контроля вибрационных параметров (КВП) для нужд ПАО «РусГидро» (лот №7-ТПИР-2016-ЧЕБГЭС) (извещение № 31704738419) обоснованной.

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

3. Выдать обязательное к исполнению Предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.03.2017 № 223ФЗ-365/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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