

РЕШЕНИЕ №023/07/3-1105/2019

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

13 августа 2019 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Сафронова О.А. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены комиссии:

Бабакова Ю.С. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Довлатов А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Шашарин С.О. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу ООО «Соната» (далее - Заявитель), на действия ПАО «Кубаньэнерго», (далее - Организатор торгов) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Кубаньэнерго» Славянские электрические сети: «Создание сухогрузного района морского порта Тамань, железнодорожные пути, развитие существующей железнодорожной инфраструктуры общего пользования в направлении сухогрузного района морского порта Тамань, строительство ПС 220 кВ «Порт» и выполнение строительно-

монтажных работ возведения основного здания подстанции, благоустройство территории» (извещение №31907968576 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), в присутствии представителя Заявителя – ООО «Соната» - Г.И.А., в присутствии представителей Организатора торгов – ПАО «Кубаньэнерго» – Ч.А.А.– П. Ю.В.,

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Соната», на действия ПАО «Кубаньэнерго», (далее - Организатор торгов) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Кубаньэнерго» Славянские электрические сети: «Создание сухогрузного района морского порта Тамань, железнодорожные пути, развитие существующей железнодорожной инфраструктуры общего пользования в направлении сухогрузного района морского порта Тамань, строительство ПС 220 кВ «Порт» и выполнение строительно-монтажных работ возведения основного здания подстанции, благоустройство территории» (извещение №31907968576 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось **13.08.2019 года в 10:00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.**

Заявитель считает, что Организатор торгов неправомерно установил в документации следующие требования:

1. Пунктом 5 Технического задания установлено, что Подрядчик не вправе передавать третьим лицам свои права и/или установлено, что обязательства по настоящему договору без предварительного письменного согласия Заказчика.

Согласно п.22.7 (стр.39-40) Проекта договора, Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения Договора путем направления соответствующего уведомления Подрядчику, с указанием даты предполагаемого отказа в случаях (включая, но не

ограничиваясь):

- заключения без согласования с Заказчиком договоров с Субподрядчиками на выполнение работ по настоящему Договору.

Такое требование, по мнению Заявителя, ограничивает право Подрядчика в привлечении субподрядчиков и является нарушением ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

2. Согласно п. 1.4.3. Документации, Участник закупки для того, чтобы принять участие в закупке, должен соответствовать требованиям, установленным в пункте 10 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Согласно п.3.4.2 Документации, в случае неполного представления документов, перечисленных в пунктах 10, 12, 14 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Центральная конкурсная комиссия отклоняет заявку, поданную на участие в закупке.

Согласно п.10 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ», Документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в закупке установлены в Приложении № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Согласно п.4 Приложения № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав заявки следующие сведения и документы:

в) Справка о материально-технических ресурсах по установленной в настоящей документации форме с учетом требований раздела IV «Технические требования к выполняемым работам»;

г) Справка о кадровых ресурсах по установленной в настоящей документации форме с учетом требований раздела IV «Технические требования к выполняемым работам»;

Отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации квалифицированного персонала и материально-технических ресурсов, по мнению Заявителя, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а

напротив, налагает дополнительные непредусмотренные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

3. Согласно пп.5 п.9 Приложения № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав второй части заявки следующие сведения и документы: Анкета Участника (форма 8), Справка о конечном бенефициаре (форма 8.2), Согласие на обработку персональных данных (форма 8.3).

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Конкурса, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов.

4. Пунктом 3.1.2. Документации установлено, что участник процедуры закупки должен подготовить заявку в соответствии с формами, установленными частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

В соответствии с п. 3.5.7. Документации, при описании продукции участник закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

Вместе с тем, Заказчиком в составе Конкурсной документацией перечень документов, подтверждающих соответствие продукции, выполняемой работы, оказываемой услуги, не установлен.

Учитывая изложенное, по мнению Заявителя, Заказчиком в Документации указаны противоречивые требования к составу заявки в части предоставления документов, подтверждающих соответствие продукции требованиям, установленным в Документации, что вводит в заблуждение участников закупки и не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Конкурсе.

5. Установка срока выполнения работ не соответствующих их объему нарушает:

- принципы равноправия, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленные пп.2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках;

- правила описания предмета конкурентной закупки, установленные в п.2 ч. 6.1. ст. 3 Закона о закупках, в соответствии с чем, в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Организатор торгов возражает против доводов Заявителя, считает свои действия соответствующими Закону о закупках и Положению.

Комиссия Краснодарского УФАС России по делу №023/07/3-1105/2019, изучив доводы Заявителя и Организатора торгов, а также представленные документы и сведения, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Извещение о проведении конкурса в электронной форме было размещено ПАО «Кубаньэнерго» на сайте www.zakupki.gov.ru (извещение №31907968576 от 22.07.2019 г.).

Проведение закупки способом конкурс в электронной форме обусловлено Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке ПАО «Кубаньэнерго») утвержденным Решением Совета директоров ПАО «Кубаньэнерго» протокол от 29.12.2018 № 327/2018 (далее - Положение).

1. Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон 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).

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик

определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

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.

В соответствии с пунктом 5 Технического задания (приложение №1 к Документации) установлено, что для выполнения работ по Договору Подрядчик имеет право привлекать иных лиц (субподрядчиков).

Вместе с тем, пунктом 1.5 Документации о закупке предусмотрено привлечение субподрядчиков к исполнению договора.

Согласно п.1.5.3 Документации о закупке участник готовит Заявку с включением подписанного соглашения о намерениях заключить договор, в случае признания заявки Участника закупки лучшим, между участником и каждым привлекаемым субподрядчиком, с указанием перечня, объема, стоимости и сроков выполнения возлагаемых на субподрядчика соответственно работ.

Таким образом, документацией о закупке прямо предусмотрена возможность привлечения субподрядчиков.

Вместе с тем, лицо подавшее заявку на участие в конкурсе не обязано заключать договоры с субподрядчиками до признания его победителем и может представить в составе заявки соглашение о намерениях заключить договор в случае признания заявки Участника закупки лучшим.

Условия о том, что Подрядчик не вправе передавать/переуступать третьим лицам свои права и/или обязательства по настоящему Договору без предварительного письменного согласия Заказчика а также условия п. 22.7 проекта Договора (приложение №2 к Документации) применяются сторонами только в рамках обязательств и ответственности, возникающих при наличии

заключенного по результатам торгов Договора и не являются требованиями к участникам и заявкам участников проводимого конкурса.

2. В соответствии с подпунктом 8.1.7.3. Положения о закупке требования к участникам закупки, а также критерии и порядок оценки заявок устанавливаются в документации о закупке в соответствии с приложением 2 к настоящему Положению «Требования к участникам закупок, критерии и методики оценки заявок участников закупок» (далее - Типовые требования).

В соответствии с пунктом 2.5. Приложения 2 к Положению о закупке допустимые к применению при проведении закупочных процедур отборочные требования и порядок определения измеряемых значений критериев соответствия отборочным требованиям приведены в приложении 1 и приложении 2 к настоящим Типовым требованиям.

Установление в документации о закупке иных отборочных требований, не указанных в настоящих Типовых требованиях, не допускается, за исключением случаев, когда их установление предусмотрено действующим законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6.2.1. Документации конкурса предложения участников рассматриваются в соответствии с требованиями, устанавливаемыми в документации о закупке, на основании представленных в составе предложений сведений и документов, а также иных источников информации, предусмотренных документацией о закупке, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

В соответствии с подпунктами в) и г) пункта 4, а также подпункта 18 пункта 9 приложения 2 к части II «Информационная карта закупки» Документации, участник закупки в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, должен включить в состав второй части заявки:

- справку о материально-технических ресурсах по установленной в настоящей документации форме с учетом требований раздела IV «Технические требования к выполняемым работам»;
- справку о кадровых ресурсах по установленной в настоящей

документации форме с учетом требований раздела IV «Технические требования к выполняемым работам».

В соответствии с требованиями подпунктов 2 и 3 пункта 4 раздела IV «Технические требования к выполняемым работам» Техническое задание (приложение № 1 к Документации о закупке) участник должен иметь необходимые для выполнения работ обученный и аттестованный персонал, и собственные или арендованные материально-технические ресурсы. Точное наименование должностей, стажа персонала, материально-технических ресурсов их количество, а также документов необходимых для подтверждения соответствия участников установленным требованиям установлено в указанных выше пунктах документации.

Критерии соответствия представленных заявок в части наличия необходимых кадровых и материально-технических ресурсов, в соответствии с пунктами 14 и 15 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке) утверждаются закупочной комиссией в составе документации о закупке при проведении каждой закупки.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что Положение о закупках, а также вышеуказанные Типовые требования (Приложение 2 к Положению о закупке) разработаны и утверждены Советом директоров ПАО «Россети» и регламентирует процедуры закупок товаров, работ, услуг в ПАО «Россети» и обществах, присоединившихся к настоящему Стандарту.

Положения Единого Стандарта закупок ПАО «Россети» не обжалованы и должны быть применимы Заказчиками, присоединившимися к настоящему Стандарту.

3. В соответствии с подпунктом 5 пункта 9 приложения 2 к части II «Информационная карта закупки» Документации участник закупки целях подтверждения соответствия установленным требованиям, должен включить в состав второй части заявки Справку о конечном бенефициаре (форма 8.2 Документации).

Требований о предоставлении иных подтверждающих документов для соответствия указанному требованию в Документации о закупке не установлено.

Указанный критерий соответствия представленных заявок, в соответствии с п. 27 приложения 1 к Типовым требованиям

(приложение 2 к Положению о закупке) является применимым и также установлен в соответствии с Единым Стандартом закупок ПАО «Россети».

4. В соответствии с пунктом 3.1.2 Документации установлено, что 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».

В соответствии с пунктом 3.5.7. Документации установлено, что при описании продукции участник закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям документации о закупке в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

Также в соответствии с пунктом 3.5.5. Документации установлено, что описание участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик осуществляется участником закупки в соответствии с требованиями части IV «Технические требования на выполнение работ» по формам, установленными в части III «Образцы форм для заполнения участниками закупки».

В соответствии с подпунктом 1 пункта 8 приложения 2 к части II «Информационная карта закупки» Документации в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав первой части заявки «Техническое предложение» (форма 3 Документации).

В соответствии с требованиями пунктов 4, 5 и 6 Инструкции по заполнению Технического предложения (форма 3 Документации) в тексте Технического предложения приводится информация в объеме, достаточном для анализа выполнения всех требований Технического задания и Договора.

Техническое предложение Участника закупки, помимо материалов, указанных в тексте технических требований, должно включать, в зависимости от предмета закупки: описание всех предлагаемых технических решений, описание характеристик систем с необходимыми чертежами, порядок выполнения работ по договору и

т.п. В Техническом предложении в обязательном порядке Участник должен представить таблицы соответствия своего предложения требованиям Технического задания и техническим требованиям выполняемых работ/поставляемой продукции, а именно таблицу соответствия своего предложения требованиям Технического задания в соответствии с приведенной формой (Таблица 1) и для предлагаемого оборудования (если поставка оборудования предусматривается условиями Технического задания) Участник должен представить таблицу соответствия технических требований и предлагаемой продукции, которые предоставляются (Таблица 2), формы необходимых Таблиц также указаны в Инструкции по заполнению Технического предложения Документации о закупке.

Таким образом, Заказчик в Документации о закупке, в соответствии с п. 16 приложения 1 к Типовым требованиям (приложение 2 к Положению о закупке) установил перечень документов, подтверждающих соответствие продукции, выполняемой работы, оказываемой услуги.

5. В соответствии с Графиком производства работ раздела IV «Технические требования к выполняемым работам» (приложение № 1 к Документации о закупке) установлено, что работы должны быть выполнены с момента подписания договора до 15.09.2019 года.

Довод жалобы заявителя о том, что отведенный срок для выполнения работ не соответствует их объёму нормативно не подтвержден и не обоснован, так как в соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а так же пункта 7.4.4 г) Положения о закупке в документации закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В Законе о закупках и Положении о закупке Заказчика не установлены правила формирования сроков поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, поэтому Заказчик, при определении данных сроков, исходил из своих потребностей, в том числе обусловленных Инвестиционной программой Заказчика, а также обязательствами ПАО «Кубаньэнерго» по реализации сроков договора технологического присоединения объекта, в соответствии с которым обязательства должны быть выполнены в срок до 15.09.2019.

Также перечень работ включённых в состав Документации предусматривает строительно-монтажные и пуско-наладочные работы уже закупленного и поставленного на приобъектный склад

оборудования и материалов (охранная сигнализация, пожарная сигнализация, устройство наружных систем водоснабжения и канализации для благоустройства территории).

Виды и объёмы перечисленных работ не предусматривают длительные сроки изготовления и поставки сложного оборудования. В тоже время предполагают одновременную и параллельную их реализацию несколькими бригадами с разделением общего объёма работ на участки и этапы, на которых бригады непрерывно ведут один или несколько видов работ ввиду разного технологического содержания работ и расположения на разных участках строительной площадки.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что ООО «Соната» заявку на участие в конкурсе не подавало, доказательств намерения участвовать на заседании Комиссии не представило.

Вместе с тем, на участие подано 4 заявки, все 4 заявки Организатором торгов допущены к участию в конкурсе.

В соответствии с ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации

о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» носит императивный характер и содержит исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган.

На заседании по рассмотрению дела №023/07/3-1105/2019 в действиях Организатора торгов не установлены нарушения, предусмотренные ч.10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Соната», на действия ПАО «Кубаньэнерго», (далее - Организатор торгов) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Кубаньэнерго» Славянские электрические сети: «Создание сухогрузного района морского порта Тамань, железнодорожные пути, развитие существующей железнодорожной инфраструктуры общего пользования в направлении сухогрузного района морского порта Тамань, строительство ПС 220 кВ «Порт» и выполнение строительно-монтажных работ возведения основного здания подстанции, благоустройство территории» (извещение №31907968576 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии:

О.А. Сафронова

Члены комиссии:

Ю.С. Бабакова

А.Н. Довлатов

С.О. Шашарин

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