

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-52/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КГ» Савитур» 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»

21.01.2020 Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «КГ» Савитур» от 29.12.2019 № 6368, направленную письмом Московского УФАС России от 15.01.2020 № ПО/1170/20, на действия (бездействие) заказчика АО «Алтайэнергосбыт» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по ведению бухгалтерского и налогового учетов, подготовке и сдаче бухгалтерской, статистической и налоговой отчетности, подготовке данных для МСФО отчетности, отправке в налоговые органы документов и информации в соответствии с поручениями для нужд ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана», ПАО «Томскэнергосбыт», ООО «Северная сбытовая компания», ООО «Орловский энергосбыт», Общество с ограниченной ответственностью «Энергосбыт Волга», ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания», ПАО «Саратовэнерго», АО «Алтайэнергосбыт», АО «ОмскРТС», ООО «БашРТС», ООО «БГК», АО «Томская Генерация», АО «ТомскРТС», АО «ТГК-11» (извещение № 31908614472), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «КГ» Савитур» (далее – Заявитель) от 29.12.2019 № 6368, направленная письмом Московского УФАС России от 15.01.2020 № ПО/1170/20, на действия (бездействие) заказчика АО «Алтайэнергосбыт» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по ведению бухгалтерского и налогового учетов, подготовке и сдаче бухгалтерской, статистической и

налоговой отчетности, подготовке данных для МСФО отчетности, отправке в налоговые органы документов и информации в соответствии с поручениями для нужд ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана», ПАО «Томскэнергосбыт», ООО «Северная сбытовая компания», ООО «Орловский энергосбыт», Общество с ограниченной ответственностью «Энергосбыт Волга», ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания», ПАО «Саратовэнерго», АО «Алтайэнергосбыт», АО «ОмскРТС», ООО «БашРТС», ООО «БГК», АО «Томская Генерация», АО «ТомскРТС», АО «ТГК-11» (извещение № 31908614472) (далее — Запрос предложений, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Алтайэнергосбыт», утвержденным решением Совета директоров АО «Алтайэнергосбыт» от 12.07.2019 (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной

системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Запроса предложений, документация (далее — Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) – 04.12.2019;

1.

1.

2. Начальная (максимальная) цена договора – 2 433 610 418, 80 рублей;

3. Дата окончания подачи заявок — 30.12.2019;

1.

1.

4. Дата рассмотрения заявок — 16.03.2020;

5. Дата подведения итогов — 16.03.2020;

6. На участие в Запросе предложений подана 1 заявка.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 20.01.2020 до 21.01.2020.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о

закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.
 - 1.
 1. Заказчиком при проведении Запроса предложений нарушены требования Закона о закупках;
 2. Заказчиком в Документации неправомерно установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки;
 3. Заказчиком в проекте договора ненадлежащим образом установлен порядок оценки выполненных работ;
 4. Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен объем оказываемых услуг по предмету закупки;
 5. Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика об отмене закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1.
 - 1.
 1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком при проведении Запроса предложений нарушены требования 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.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что Положение о

закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1](#) и [3.2 статьи 3](#) Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1.1. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.14.1.4 Документации участник Запроса предложений не допускается к участию в закупке в случае несоответствия требованиям Документации.

Согласно пункту 4.1 Документации участник процедуры закупки для того, чтобы принять участие в закупке, должен удовлетворять требованиям, установленным в пункте 4.2 Документации (общие требования), а также требованиям, установленным в разделе 6 «Техническая часть» Документации (квалификационные требования).

Пунктами 5.1, 5.2 раздела 6 «Техническая часть» Документации установлены квалификационные требования к участникам закупки о том, что для участия в Запросе предложений участник должен быть обеспечен материально-техническими (операционный офис) и кадровыми ресурсами.

При этом участник должен иметь технические возможности для постоянного подключения к КСПД группы интер РАО через пиринговую точку ММТС-9.

Кроме того, согласно пункту 4.2.3.1 Документации участник закупки должен соответствовать следующим обязательным требованиям к квалификации участника закупки:

- наличие квалифицированного персонала, производственных

мощностей, технологий, опыта поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с требованиями, установленными в разделе 6 «Техническая часть» настоящей закупочной документации.

Также, пунктом 26 раздела 5.1.8 Документации (требования к составу заявки) установлено, что участник в составе заявки должен представить справку о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров. Типовая форма и инструкция по заполнению приведены в разделе 9 Документации.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив указанные положения Документации, установила, что пунктами 5.1, 5.2 раздела 6 «Техническая часть» Документации (квалификационные требования к участникам закупки) не установлено требования о том, что участник закупки должен иметь опыт выполнения аналогичных предмету закупки договоров.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что в Документации отсутствует надлежащим образом установленная навигация, а также инструкция по заполнению заявки при сопоставлении требований к участникам Запроса предложений, что вводит участников закупки в заблуждение, ввиду неоднозначности установленных требований к участникам закупки, а также требований к документам, подтверждающим соответствие участника Запроса предложений указанным требованиям, и не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Запросе предложений.

При этом отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических и кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие материально-технические и кадровые ресурсы могут быть привлечены участником закупки 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 Запросе предложений.

Таким образом, действия Заказчика, допустившего вышеуказанные нарушения порядка организации и проведения Запроса предложений, установленные в Законе о закупках, ограничивает количество участников закупки, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

1.2. Согласно пункту 3.13.1.6 Документации «при проверке соответствия заявок на участие в закупке закупочная комиссия вправе:

а) не обращать внимание на мелкие недочеты и погрешности, которые не влияют на существо заявки на участие в закупке;

б) запросить у Участников закупки любые недостающие, нечитаемые или оформленные с ошибками документы (в том числе в случае несоответствия сведений, указанных Участником при заполнении соответствующих форм в интерфейсе ЭТП, сведениям, указанным в составе заявки на участие в закупке), при этом такой запрос оформляется письмом секретаря закупочной комиссии. Документы, полученные от Участника в ответ на запрос Закупочной комиссии включаются в состав заявки Участника и рассматриваются в порядке предусмотренном настоящей Закупочной документацией;

в) в случае, если очевидные арифметические и грамматические ошибки влияют на существо заявки, с письменного согласия Участника закупки, исправлять такие ошибки;

г) принимать от Участников дополнительные документы, поступившие после проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке. Приём дополнительных документов (за исключением случаев представления документов по запросу Закупочной комиссии) оформляется решением закупочной комиссии, за подписью ее председателя. Поступившие от участника после проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке дополнительные документы не должны увеличивать ее стоимость, а также менять иные условия которые ухудшают положение заказчика. В случае поступления дополнительных материалов, ухудшающих первоначальные условия заявки, комиссия вправе не принимать такие материалы к рассмотрению».

Кроме того, согласно пункту 3.14.3.1 Документации в случае, если в пункте 26 Извещения установлена возможность проведения переговоров, организатор закупки по итогам предварительного ранжирования проводит одновременные или последовательные протоколируемые переговоры с участниками закупки по любым существенным условиям закупки (включая условия договора) или их заявок и запрашивает или разрешает пересмотр таких заявок, на которые в индивидуальном порядке обязательно приглашаются участники закупки, заявки которых, не были отклонены.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом

указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, исправлять ошибки в заявке участника закупки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

1.3. Согласно пункту 3.14.3.1 Документации «в случае, если в пункте 26 Извещения установлена возможность проведения переговоров, Организатор закупки по итогам предварительного ранжирования проводит одновременные или последовательные протоколируемые переговоры с Участниками закупки по любым существенным условиям закупки (включая условия договора) или их Заявок и запрашивает или разрешает пересмотр таких Заявок, на которые в индивидуальном порядке обязательно приглашаются Участники закупки, заявки которых, не были отклонены».

Кроме того, согласно пункту 3.14.3.5 Документации «после завершения переговоров Закупочная комиссия может либо выбрать Победителя сразу, либо устанавливает окончательные общие требования к закупаемой продукции и условиям договора, оформляет их в виде закупочной документации и просит всех продолжающих участвовать в закупке представить к определенной дате окончательную заявку на участие в закупке (оферту). С Участниками закупки, подавшими наилучшие предложения, Закупочная комиссия может провести переговоры в описанном выше порядке или сразу выбрать Победителя».

Вместе с тем, указанные положения Документации в части проведения переговоров может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, согласно требованиям Закона о закупках договор заключается на условиях, представленных в заявке участника закупки, поданной до окончания срока подачи заявок на участие, в связи с чем изменение условий поданной заявки по истечении срока окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений противоречит требованиям Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации в части проведения переговоров с участниками закупки, а также условия о том, что существенные условия заявки могут быть изменены по результатам проведения таких

переговоров, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

1.4. Согласно пункту 3.15.1 Документации «после размещения Протокола по выбору Победителя закупки и в соответствии с Гарантийным письмом на предоставление справки о цепочке собственников, представленным в составе заявки на участие в закупке, Победитель закупки в течение 2 (двух) рабочих дней обязан предоставить Организатору закупки справку о цепочке собственников (Раздел 9 (форма 19)) в электронной (формат Excel .xls, формат Acrobat Reader .pdf) форме».

Кроме того, согласно пункту 3.15.3 Документации «в случае если Победитель закупки, или Участник закупки, с которым заключается договор, не представил Заказчику справку о раскрытии цепочки собственников по предусмотренной в настоящей Закупочной документации форме и соответствии с инструкциями, Победитель закупки, или Участник закупки, с которым заключается договор признается уклонившимся от заключения договора».

Вместе с тем, Документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника Запроса предложений.

Кроме того, в случае если участником Запроса предложений, 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 до момента 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.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

1.

5. Согласно пункту 5.10.1 Документации если заявка на участие в закупке подается коллективным участником участник закупки должен включить в свою заявку план распределения объемов поставки товаров/выполнения работ/оказания услуг внутри коллективного участника (форма № 21), дополнительно должны быть выполнены нижеприведенные требования.

Кроме того, согласно пункту 5.10.2 Документации каждая организация, входящая в состав коллективного участника (включая лидера коллективного участника), должна отвечать требованиям раздела 4 Документации и представить подтверждающие документы по каждой организации, входящей в состав коллективного участника, в соответствии с пунктом 5.2.1 Документации, а также документы, оформляемые на каждую организацию, входящую в состав коллективного участника, по тем же формам и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации.

Вместе с тем, установление Заказчиком в Документации вышеуказанных требований Документации к составу заявки участника консорциума является неправомерным, поскольку распределение номенклатуры, объемов, стоимости и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного участника является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и не влияет на надлежащее исполнение участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации вышеуказанных требований, нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

6. Согласно пункту 5.8.1.4 Документации «в случае, если Участник закупки не является изготовителем предлагаемого к поставке товара, и для исполнения договора планирует прямо или косвенно его закупку у завода-изготовителя, то такой завод-изготовитель не является субподрядчиком (соисполнителем) (представление документов предусмотренных п. 5.8.1.2. и 5.8.1.3. не требуется), Участник закупки должен в составе заявки

предоставить дилерское письмо (или иные документы, если это предусмотрено техническим заданием) от завода-изготовителя».

Вместе с тем, участник Запроса предложений может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки, выполнять работы и оказывать услуги надлежащим образом в соответствии с требованиями соответствующего договора.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Запросе предложений, возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Запросе предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, *ограничивающее количество* участников закупки, нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

7. Согласно пункту 3.9.1 технического задания Документации «исполнитель для оказания услуг, указанных в настоящем техническом задании, может с согласия Заказчика привлекать к исполнению третьих лиц по письменному согласованию с Заказчиком при условии заключения Исполнителем с такими лицами соглашений о конфиденциальности в случаях, если: а) Исполнитель предоставляет третьим лицам доступ к информационным системам (программному обеспечению) Заказчика; б) Исполнитель предоставляет третьим лицам доступ к персональным данным, полученным от Заказчика; в) Исполнитель предоставляет третьим лицам доступ к информации, документам, содержащим сведения, в отношении которых Стороны определили режим конфиденциальности/коммерческой тайны в соответствии с

заклученным соглашением о конфиденциальности. Исполнитель вправе использовать собственные принципы построения работы и методики, не противоречащие действующему законодательству Российской Федерации и внутренним нормативным документам Заказчика. При привлечении к исполнению Договора третьих лиц Исполнитель несет полную ответственность за качество и результаты услуг, как за свои собственные действия».

Кроме того, в соответствии с пунктом 5.8.1.3 Документации «в случае если стоимость объема субдоговора превышает 10% от цены оферты, Участник закупки должен представить в составе своей заявки на участие в закупке документы, подтверждающие соответствие предложенного(ых) субподрядчика(ов) (соисполнителя(ей)), объем субдоговора которого превышает 10% оферты, требованиям Раздела 4 «Требования, предъявляемые к участникам закупки» и перечисленные в пункте 5.2.1., а также документы, оформляемые на субподрядчика(ов) (соисполнителя(ей)) по тем же формам и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Закупочной документации».

При этом документацией установлено, что субподрядная организация должна соответствовать тем же требованиям, что и исполнитель услуги.

Вместе с тем, ограничение привлечения к исполнению обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения Запроса предложений, субподрядных организаций является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, Заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц — субподрядных организаций устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в

документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктом 3.14.5.1 Документации закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки на участие в закупке в соответствии с системой критериев оценки и сопоставления, указанной в разделе 8 Документации и в пункте 24 Извещения.

Разделом 8 Документации установлен порядок, а также критерии оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений (далее – Руководство по экспертной оценке).

Согласно пункту 1 Руководства по экспертной оценке для определения лучших условий исполнения Договора закупочная/конкурсная комиссия оценивает и сопоставляет заявки по степени выгоды для Заказчика, исходя из следующих критериев:

1.

1.

1. Деловая репутация Участника;
2. Качество продукции;
3. Коммерческое предложение;
4. Надежность Участника
5. Экономические риски с учётом платёжеспособности и финансовой устойчивости;
6. Юридические риски с учётом предложенных условий договора.

Кроме того, согласно пункту 4 Руководства по экспертной оценке присвоение баллов осуществляется экспертным путем в соответствии с приложением № 1 к Руководству по экспертной оценке.

В приложении № 1 Руководству по экспертной оценке представлена таблица № 2 (оценочная стадия), согласно которой установлен порядок начисления баллов по каждому из критериев оценочной стадии, например по критерию «Наличие и квалификация персонала».

Порядок присвоения баллов осуществляется следующим образом:

«0 баллов – Наличие и квалификация персонала ниже минимальных обязательных требований закупочной документации, либо сведения не

представлены;

От 1 до 2 баллов – данный диапазон не используется;

3 балла – Наличие и квалификация персонала соответствует минимальным обязательным требованиям закупочной документации;

4 балла – Наличие и квалификация персонала соответствует минимальным обязательным требованиям закупочной документации и подтверждено одно желательное требование по наличию и квалификации персонала, указанное в закупочной документации;

5 баллов – Наличие и квалификация персонала соответствует минимальным обязательным требованиям закупочной документации и подтверждены два и более желательных требований по наличию и квалификации персонала, указанных в закупочной документации».

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что в Документации не содержится определения термина «желательное требование», что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет участнику в составе заявки представить надлежащим образом оформленные документы для присвоения баллов по критериям, установленным в таблице № 2 приложения № 1 к Руководству по экспертной оценке.

Кроме того, согласно пункту 3.14.1.4 Документации заявка на участие в закупке должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей закупочной документацией требований. Участник закупки не допускается закупочной комиссией к дальнейшему участию в закупке, в том числе в случае несоответствия участника закупки и привлекаемых субподрядчиков/соисполнителей (в случае привлечения) требованиям, установленным в Документации.

Таким образом, учитывая пункт 3.14.1.4 Документации, Заказчик оценивает заявки участников Запроса предложения, признанные соответствующими минимальным требованиям Документации, что не соответствует условиям, установленным в таблице № 2 приложения № 1 к Руководству по экспертной оценке, согласно которым при несоответствии участника минимальным требованиям Документации участнику будет присвоено 0 баллов.

Аналогичный принцип присвоения баллов установлен во всех критериях оценки заявок участников Запроса предложений, установленных в таблице № 2 приложения № 1 к Руководству по экспертной оценке.

Изучив порядка оценки заявок, установленный в таблице № 2 приложения № 1 к Руководству по экспертной оценке, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об объективности

вышеуказанного порядка оценки заявок, поскольку Заказчиком в Документации не установлен исчерпывающий перечень документов, представляемых для присвоения баллов. При этом в вышеуказанном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между предметом оценки по установленным критериям и начисляемым количеством баллов участнику закупки по критериям таблицы № 2 приложения № 1 к Руководству по экспертной оценке.

Кроме того, указанный порядок и критерии оценки заявок участников Конкурса не установлены Положением о закупке, регламентирующим деятельность Заказчика при проведении закупочных процедур в соответствии с Законом о закупках, что противоречит требованиям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, установленный в таблице № 2 приложения № 1 к Руководству по экспертной оценке, что не позволяет получить участникам закупки максимальное количество баллов, а также объективно сопоставить заявки участников Запроса предложений. Указанные действия нарушают пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в проекте договора ненадлежащим образом установлен порядок оценки качества выполненных работ.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Согласно пункту 6.2 проекта договора Документации (далее – Договор) Заказчик и исполнитель обязаны обеспечить взаимодействие друг с другом в целях обеспечения качественного, то есть соответствующего

требованиям Договора, оказания услуг в порядке и в сроки, предусмотренные проектными решениями и в соответствии с установленным в приложение №11 «Оценка качества услуг ОЦО» набором показателей.

Приложением № 11 Договора (далее – Оценка услуг) установлены критерии оценки качества выполненных по договору работ исполнителем.

Согласно пункту 1.1 Оценки услуг указанным порядок определяет уровни показателей эффективности услуг, применяемые для оценки качества оказываемых исполнителем услуг, а также уровни операционного взаимодействия Заказчика и исполнителя, которые будут использоваться для оценки выполнения Заказчиком условий настоящего Договора и проектных решений.

При этом согласно пункту 1.4 Оценки услуг в случаях, если уровни показателей эффективности услуг исполнителя за отчетный период не были достигнуты ожидаемых уровней согласно пункту 1.6 Оценки услуг, что согласовано подписанием протокола между Заказчиком и исполнителем по итогам предоставленного отчета, Заказчик вправе взыскать с исполнителя неустойку в виде штрафа за несоответствие параметрам уровня обслуживания согласно приложения № 10 Договора при условии соблюдения положений пункта 1.2 Оценки услуг.

Пунктом 1.6 Оценки услуг установлены показатели оценки качества услуг, а также метод их измерения, в том числе по показателю:

«Доля своевременно отправленных в банк платежей (Количество платежей, направленных в банк на исполнение своевременно согласно регламенту документооборота) / (Общее количество платежей клиента)* 100%».

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив указанный показатель оценки, установила, что Документация, а также Оценка услуг не содержит регламента документооборота, а также порядка и его условий для определения исполнителем достигнутого уровня оказанных услуг в соответствии с Оценкой услуг с целью надлежащего исполнения обязанностей по Договору.

Кроме того, пунктом 1.6 Документации установлен, в том числе показатель «Доля выплат заработной платы, выполненных в установленные сроки (Количество выплат, по которым отсутствуют компенсационные начисления за задержку выплаты заработной платы и прочих выплат персоналу в отчетном периоде)/(Общее количество выплат заработной платы в отчетном периоде) * 100%».

Вместе с тем, перечисление либо задержка заработной платы полностью относится к обязанностям Заказчика, в связи с чем указанный показатель оценки качества услуг позволяет Заказчику объективно оценивать качества оказываем услуг и, как следствие, применять к исполнителю штрафные санкции в соответствии с требованиями Договора.

Кроме того, согласно пункту 1.7 Оценки услуг Заказчиком установлены показатели операционного взаимодействия с Заказчиком.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив положения пункта 1.7 Оценки услуг, установила, что Заказчиком не установлен порядок оценки по показателям, а также перечень документов, необходимых для подтверждения исполнителем по договору достижения ожидаемого уровня операционного взаимодействия с Заказчиком, указанным в пункте 1.7 Оценки услуг.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что Заказчиком в Договоре ненадлежащим образом установлен порядок оценки качества оказываемых услуг исполнителем по договору, а также качества операционного взаимодействия с Заказчиком. Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего указанные положения Договора, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

1.

1.

4. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен объем оказываемых услуг по предмету закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки Закона о закупках (при необходимости).

Кроме того, пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе

стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 3.2 технического задания Документации данные об объемах предоставляемых услуг сгруппированы по сегментам учета и указаны в приложениях 1 к техническому заданию Документации.

Вместе с тем, в соответствии с приложением № 1 к техническому заданию Документации объем оказываемых услуг указана в среднем количестве документов в месяц.

Кроме того, пунктом 4.1.2 Договора установлено, что исполнитель возлагает на себя обязанности, в том числе «оказывать Заказчику Услуги, качество которых соответствует требованиям законодательства и условиям Договора. При оказании Услуг руководствоваться ВНД Заказчика (в том числе, но не ограничиваясь ВНД по вопросам бухгалтерского и налогового учета, казначейства и персонала)».

Также, согласно пункту 2.2 Договора оказание исполнителем услуг, прямо не поименованных в приложении № 1 к Договору, но необходимых для выполнения исполнителем своих обязательств по Договору и ведения деятельности, указанной в пункте 2.2 Договора, вне зависимости от того, предусмотрены такие услуги напрямую Договором или нет, осуществляются исполнителем и их стоимость входит в ежемесячную стоимость услуг, указанную в приложении № 10 «Стоимость услуг, оказываемых ОЦО».

Кроме того, согласно приложению № 1 к Договору Заказчиком установлен перечень услуг, оказываемых в рамках исполнения договора, включающие в себя, в том числе следующие услуги по организации санаторно-курортного лечения и летнего отдыха детей, участие в судебно-претензионной работе.

Также техническим заданием Документации предусмотрено, что исполнитель должен обладать необходимым IT-инфраструктурой и системным программным обеспечением, позволяющим подключаться к информационным системам, указанным в пункте 3.4.1 Документации посредством клиента удаленного доступа Citrix Receiver.

Вместе с тем, в Документации не установлены требования к системному программному обеспечению и IT-инфраструктуре, а также не установлены условия подключения к информационным системам Заказчика.

Кроме того, изучив вышеуказанные положения Документации, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен объем оказываемых услуг по предмету закупки, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Запросе предложений, а также свое ценовое предложение.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего объем оказываемых услуг по предмету закупки, нарушают пункт 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

5. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено право Заказчика об отмене закупки.

Частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 3.7.1 Документации Заказчик/организатор закупки, разместивший на сайте и электронной торговой площадке, указанные в пункте 3 Извещения, Документацию, вправе отменить без объяснения причин проведение закупки в порядке и сроки, указанные в пункте 4 Извещения.

Пунктом 4 Извещения установлено, что отмена закупки возможна в любое время до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке. Протокол об отказе от проведения закупки размещается организатором закупки в день принятия решения.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что право Заказчика об отмене закупки установлено в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках, в связи с чем указанное положение не противоречит положениям Закона о закупках.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился, уведомлен надлежащим образом.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «КГ» Савитур» (ИНН: 6673250076; ОГРН: 1116673018880) от 29.12.2019 № 6368, направленную письмом Московского УФАС России от 15.01.2020 № ПО/1170/20, на действия (бездействие) заказчика АО «Алтайэнергосбыт» (ИНН: 2224103849, ОГРН: 1062224065166) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по ведению бухгалтерского и налогового учетов, подготовке и сдаче бухгалтерской, статистической и налоговой отчетности, подготовке данных для МСФО отчетности, отправке в налоговые органы документов и информации в соответствии с поручениями для нужд ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана», ПАО «Томскэнергосбыт», ООО «Северная сбытовая компания», ООО «Орловский энергосбыт», Общество с ограниченной ответственностью «Энергосбыт Волга», ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания», ПАО «Саратовэнерго», АО «Алтайэнергосбыт», АО «ОмскРТС», ООО «БашРТС», ООО «БГК», АО «Томская Генерация», АО «ТомскРТС», АО «ТГК-11» (извещение № 31908614472) обоснованной в части доводов:

- Заказчиком при проведении Запроса предложений нарушены требования Закона о закупках;
- Заказчиком в Документации неправомерно установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки;
- Заказчиком в проекте договора ненадлежащим образом установлен порядок оценки выполненных работ;
- Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен объем оказываемых услуг по предмету закупки.

1.

1.

2. Признать АО «Алтайэнергосбыт» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9 статьи 4, пункты 2, 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Алтайэнергосбыт» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 21.01.2020 № 223ФЗ-52/20.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.01.2020 № 223ФЗ-52/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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