

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1070/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Группа Т-1» 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»

27.12.2017

Москва

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

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «Группа Т-1» от 14.12.2017 № 302-12/17, направленную письмом Московского УФАС России от 19.12.2017 № МГ/65911/17-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на поставку, монтаж оборудования и предоставление доступа к программному обеспечению автоматизированной информационной системы управления транспортом и мобильными бригадами ДЗО ПАО «Россети» в 2017-2019 гг. (извещение № 31705720889) 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 «Группа Т-1» от 14.12.2017 № 302-12/17, направленная письмом Московского УФАС России от 19.12.2017 № МГ/65911/17-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на поставку, монтаж оборудования и предоставление доступа к программному обеспечению автоматизированной информационной системы управления транспортом и мобильными бригадами ДЗО ПАО «Россети» в 2017-2019 гг. (извещение № 31705720889) (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 Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 30.10.2015 (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, 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.

09.11.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 18.12.2017;

дата и время рассмотрения заявок — 18.12.2017;

дата и время подведения итогов — 29.12.2017.

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

- - - Установленные Заказчиком требования к выполнению работ, оказанию услуг не позволяют однозначно установить потребности Заказчика;
    - Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном подключении исключительно к системе автоматизированной информационной системе управления транспортом и мобильными бригадами, что не позволяет предложить участникам закупки подключение к системам аналогам;
    - Установленные Заказчиком сроки предоставления простой (исключительной) лицензии противоречат срокам выполнения работ,

предусмотренных Техническим заданием Документации;

- Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательной регистрации программного обеспечения в государственном реестре программ для ЭВМ, а также об обязательной сертификации такого программного обеспечения в системе ГОСТ Р;
- Заказчиком неправомерно сокращен срок устранения неисправностей в программном обеспечении в течении 2 дней с момента приема заявки, так как Документация не содержит перечня неисправностей/ошибок, которые необходимо устранить исполнителю по договору;
- В Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии лицензии на услуги связи по передаче данных;
- Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам Конкурса о наличии опыта оказания услуг, выполнения работ и поставок по созданию, внедрению, развитию, модернизации, технической поддержке, сопровождению и обслуживанию информационно-телекоммуникационных сервисов и систем для предприятий ТЭК за последние три года;
- Заказчиком неправомерно объединены в один лот оказание услуг для нужд дочерних обществ Заказчика не связанных между собой по территориальному признаку;
- Проект договора № 2 Документации не содержит требований по страхованию товара, при этом услуги страхования включены в начальную (максимальную) цену договора.

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, Документации.

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.

- - 
  - Согласно доводу Заявителя установленные Заказчиком требования к выполнению работ, оказанию услуг не позволяют однозначно установить потребности Заказчика.

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.

По мнению Заявителя, исходя из требований Документации о наличии у участника закупки лицензии на услуги связи по передачи данных, конечной целью оказания услуг является получение услуг мониторинга транспортных средств Заказчика.

Пунктом 1.1.4 Тома 1 Документации установлено, что предметом закупки является право заключения договоров на поставку, монтаж оборудования и предоставление доступа к программному обеспечению автоматизированной информационной системы управления транспортом и мобильными бригадами ДЗО ПАО «Россети» в 2017-2019 г.

В соответствии с пунктом 1.2 Технического задания Документации Исполнитель по договору выполняет следующий комплекс работ: поставку, монтаж и подключению элементов диспетчерских навигационных систем для их дооборудования; поставку, монтаж и подключение абонентских терминалов (Далее – АТ) с предоставлением доступа пользователям к программному обеспечению АИС УТМБ пользователей на период действия лицензии; предоставление на срок 3 (три) года право использования программного обеспечения АИС УТМБ на условиях простых (неисключительных) лицензий на основании права на распространение программного обеспечения, полученного от правообладателя (иного уполномоченного лица).

Кроме того, на заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы по закупке и пояснили, что подробный порядок выполнения работ, предусмотренных в рамках исполнения договора, заключаемого по результатам проведения Конкурса, установлен в пунктах 3, 4 Технического задания Документации. При этом указанные пункты Технического задания не содержат работ по проведению мониторинга.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных доказательств подтверждающих обоснованность указанного довода Жалобы.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном подключении исключительно к системе автоматизированной информационной системе управления транспортом и мобильными бригадами, что не позволяет предложить участникам закупки подключение к системам аналогам.

Пунктом 1.1.4 Тома 1 Документации установлено, что предметом закупки является право заключения договоров на поставку, монтаж оборудования и предоставление доступа к программному обеспечению автоматизированной

информационной системы управления транспортом и мобильными бригадами ДЗО ПАО «Россети» в 2017-2019 г.

Согласно пункту 1.1 Технического задания Документации полное наименование системы: Автоматизированная информационная система «Управление транспортом и мобильными бригадами». Условное обозначение системы: АИС УТМБ.

В соответствии с пунктом 4.1 Технического задания Документации АИС УТМБ представляет собой организационно-техническое объединение программно-аппаратных средств контроля и мониторинга, должна быть построена на основе клиент-серверной архитектуры. Программное обеспечение АИС УТМБ должно быть размещено на серверах исполнителя. Сервера исполнителя должны быть размещены в центре обработки данных ПАО «Россети», доступ к которым должен осуществляться посредством информационной коммуникационной инфраструктуры Заказчика. Схема размещения серверов и организации доступа к ним должна быть согласована ПАО «Россети».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что АИС УТМБ является исключительно условным обозначением и не является наименованием конкретного программного обеспечения. При этом пунктом 5 Технического задания Документации установлен перечень технических характеристик, которым должна соответствовать предлагаемая участником закупки система.

Кроме того, Заказчик также пояснил, что в разъяснениях положений Документации от 27.11.2017 Заказчик указал, что участники закупки могут предложить иные программные обеспечения с установленными в пунктах 4, 5 Технического задания Документации техническими характеристиками.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных доказательств, подтверждающих обоснованность указанного довода Жалобы.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя установленные Заказчиком сроки предоставления простой (исключительной) лицензии противоречат срокам выполнения работ, предусмотренных Техническим заданием Документации.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать, в том числе сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 1.1.6 Тома 1 Документации установлены сроки работ/услуг/поставок: в объеме 2017 года – в течение 6 месяцев с даты подписания Договора; в объеме 2018 года – не позднее 30 ноября 2018 года; в объеме 2019 года – не позднее 30 ноября 2019 года; в объеме 2020 года – не позднее 30 ноября 2020 года.

Аналогичные сроки установлены пунктом 1.4 Технического задания Документации.

Пунктом 5.2 Технического задания Документации установлены требования к предоставлению простых (неисключительных) лицензий программного обеспечения АИС УТМБ, в том числе что простая (неисключительная) лицензия начинает действовать с момента подключения и заведения в базу данных АИС УТМБ контролируемого объекта. Срок действия – не менее 3-х лет.

По мнению Заявителя, так как договор по результатам закупки будет заключен в январе 2018 года, то фактический срок выполнения работ по договору составит 2 года, в связи с чем требование о предоставлении указанной лицензии на 3 года противоречит срокам установленным для исполнения договора.

Пунктом 1.2 Технического задания Документации предусмотрено, что Исполнитель по договору предоставляет на срок 3 (три) года право использования программного обеспечения АИС УТМБ на условиях простых (неисключительных) лицензий на основании права на распространение программного обеспечения, полученного от правообладателя (иного уполномоченного лица).

Представители Заказчика пояснили, что сроки выполнения работ, установленные пунктами 1.1.6 Тома 1, 1.4 Технического задания Документации, представляют собой период, в течении которого исполнитель обязан завершить техническую часть работ, предусмотренных договором, в соответствии с установленным графиком работ и сдать результат работ по акту сдачи-приемки работ.

При этом срок действия вышеуказанной лицензии не входит в сроки предусмотренные пунктами 1.1.6 Тома 1, 1.4 Технического задания Документации и начинается с момента подключения и заведения в базу данных АИС УТМБ контролируемого объекта, факт предоставления Заказчику соответствующего права пользования лицензией оформляется актом предоставления права.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы Заявителя Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательной регистрации программного обеспечения в государственном реестре программ для ЭВМ, а также об обязательной сертификации такого программного обеспечения в системе ГОСТ Р.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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 «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке.

Пунктом 4.1.1 Технического задания Документации установлено требование, что

исполнитель должен обладать исключительными правами на программное обеспечение АИС УТМБ, либо иметь права на использование программного обеспечения от обладателя исключительных прав, что подтверждается соглашением (лицензионным договором). Программное обеспечение должно быть зарегистрировано в государственном реестре программ для ЭВМ (подтверждается свидетельством). Программное обеспечение должно быть сертифицировано в системе сертификации ГОСТ Р (подтверждается копией сертификата).

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что установление указанного требования направлено на подтверждение соответствия закупаемого программного обеспечения, а именно наличия у исполнителя по договору полного комплекса прав в отношении представляемого программного комплекса.

При этом, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств подтверждающих, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательной регистрации программного обеспечения в государственном реестре программ для ЭВМ, а также об обязательной сертификации такого программного обеспечения в системе ГОСТ Р.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно сокращен срок устранения неисправностей в программном обеспечении в течении 2 дней с момента приемки заявки, так как Документация не содержит перечня неисправностей/ошибок, которые необходимо устранить исполнителю по договору.

Согласно пункту 5.1.3 Технического задания Документации при обнаружении ошибки в работе программного обеспечения, ошибки в его настройках, необходимости получить консультацию по вопросам функционирования программного обеспечения или внести предложение по изменению или дополнению его функциональности, Заказчик сообщает об этом Исполнителю по телефону службы технической поддержки или через портал технической поддержки. Устранение ошибок в программном обеспечении должно осуществляться в течение двух дней с момента приема заявки.

По мнению Заявителя, Заказчиком не установлен перечень ошибок подлежащих устранению.

Представители Заказчика на заседание Комиссии ФАС России пояснили, что термин «ошибка» раскрыт в пункте 5.1.3 Технического задания Документации, при этом в случае, если по результатам анализа причины неисправности программного обеспечения установлено, что выявленные неисправности возникли в связи с некорректным использованием программного обеспечения со стороны Заказчика, то на такие работы не распространяется гарантийное обслуживание.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иных сведений, документов подтверждающих обоснованность указанного в Жалобе довода.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно Жалобе Заявителя, в Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии лицензии на услуги связи по передаче данных.

Пунктом 7 Технического задания Документации установлен перечень требований к участникам закупки, в том числе о наличии лицензии на услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации.

Согласно пункту 2.9.2.4 Тома 1 Документации по результатам проведения отборочной стадии конкурсная комиссия отклоняет конкурсные заявки, которые не отвечают установленным в Документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в заявке, в том числе если участник (в т.ч. один или несколько членов коллективного участника, один либо несколько привлекаемых Участником субподрядчиков) не предоставил справку о всей цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Согласно статье 29 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — Закон о связи) деятельность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по возмездному оказанию услуг связи осуществляется только на основании лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи (далее - Лицензия).

В соответствии с пунктом 14 перечня наименования услуг связи, вносимых в лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи, установленного Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.02.2005 № 87 «Об утверждении перечня наименований услуг связи, вносимых в лицензии, и перечней лицензионных условий» услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, являются лицензируемым видом деятельности.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что пунктом 5.1.1 Технического задания Документации предусмотрено, что абонентский терминал поставляется в комплекте с установленной SIM-картой с prepaid трафиком на срок 3 три года, посредством которой оказываются услуги связи по передаче данных.

Согласно Закону о связи оператором связи является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Документация не содержит требования к участникам закупки о наличии статуса оператора связи.



Кроме того, пунктом 1.2 Технического задания Документации Заказчиком не установлено требование о предоставлении услуг связи.

Учитывая изложенное, принимая во внимание тот факт, что исполнителю по договору необходимо исключительно поставить и произвести монтаж и наладку программного обеспечения, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки лицензии на услуги связи по передаче данных.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации данного требования в качестве обязательного к участникам Конкурса, а также отказ в допуске на основании вышеуказанного требования противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. Согласно Жалобе Заявителя Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам Конкурса о наличии опыта оказания услуг, выполнения работ и поставок по созданию, внедрению, развитию, модернизации, технической поддержке, сопровождению и обслуживанию информационно-телекоммуникационных сервисов и систем для предприятий ТЭК за последние три года.

Пунктом 7 Технического задания Документации установлен перечень требований к участникам закупки, в том числе о наличии аналогичного опыта. Аналогичным признается опыт оказания услуг, выполнения работ и поставок по созданию, внедрению, развитию, модернизации, технической поддержке, сопровождению и обслуживанию информационно-телекоммуникационных сервисов и систем для предприятий ТЭК за последние 3 года (подтверждается формой 9 Тома 1 «Общая и Коммерческая часть» Документации и копиями соответствующих договоров).

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного в Документации опыта не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации данного требования в качестве обязательного к участникам Конкурса, а также отказ в допуске на основании вышеуказанного требования противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно объединены в один лот оказание услуг для нужд дочерних обществ Заказчика, не связанных между собой по территориальному признаку.

В соответствии с пунктом 1.1.3 Тома 1 Документации Заказчиками по данной закупке являются: ПАО «МРСК Северо-Запада», ПАО «МРСК Волги», АО «Тюменьэнерго», ПАО «Ленэнерго», ПАО «Кубаньэнерго», ПАО «МРСК Центра».

Пунктом 3 Технического задания Документации установлено, что организационная структура ПАО «Россети» включает в себя исполнительный аппарат, находящийся

в г. Москве, и дочерние зависимые общества, распределенные на территории Российской Федерации ПАО «МРСК Северо-Запада»; ПАО «МРСК Волги»; ПАО «Ленэнерго»; АО «Тюменьэнерго»; ПАО «Кубаньэнерго»; ПАО «МРСК Центра». Контролируемые объекты сосредоточены по дочерним зависимым обществам ПАО «Россети» и их филиалам.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что работы выполняются в три этапа, а именно: на первом этапе исполнитель осуществляет на склад поставку абонентских терминалов на которые устанавливается программное обеспечение, далее на территории каждого дочернего общества производится монтаж абонентского терминала на транспортное средства, по результатам работ исполнитель производит подключение абонентских терминалов с предоставлением доступа пользователям к программному обеспечению АИС УТМБ пользователей на период действия лицензии.

Кроме того, представители Заказчика пояснили, что транспортные средства на которые необходимо установить указанные абонентские терминалы находятся на территории каждого заказчика в разных федеральных округах.

При этом Заказчиком не представлено доказательств, что работы, которые необходимо выполнить для нужд заказчиков в разных федеральных округах, технологически и функционально взаимосвязаны друг с другом.

Следовательно, Заказчиком в один объект закупки объединены работы, которые необходимо выполнить на территории различных федеральных округов, при этом такие работы не связаны между собой технологически и функционально, что приводит к увеличению объема выполняемых услуг, а также к увеличению начальной (максимальной) цены договора и обеспечению исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, и приводит к ограничению количества участников Конкурса, что противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает части 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. Из Жалобы Заявителя следует, что проект договора № 2 Документации не содержит требований по страхованию товара, при этом услуги страхования включены в начальную (максимальную) цену договора.

Согласно пункту 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать, в том числе сведения о порядке формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Пунктом 2.4.7.1 Тома 1 Документации установлено, что начальная (максимальная) цена всех договоров составляет 166 572 576,00 руб. НДС.

В соответствии с пунктом 2.1.2 Проекта договора № 2 Документации стоимость поставляемого товара включает в себя стоимость товара, его упаковку, доставку, страхование (на время доставки), разгрузку в месте доставки товара, налоги, сборы, таможенные пошлины и другие обязательные платежи, осуществляемые исполнителем в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что дочерние общества Заказчика самостоятельно устанавливают условия каждого договора, в связи с чем обществом АО «Тюменьэнерго» выбраны иные условия договора в части страхования. Так, Проектом договора № 2 Документации предусмотрено, что риск утраты или повреждения товара определяется в соответствии с требованиями действующего гражданского законодательства Российской Федерации.

Таким образом, риски утраты или повреждения товара, которые подлежат страхованию в рамках иных договоров, по Проекту договора № 2 регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, что не противоречит требованиям Закона о закупках.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

10. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичные принципы предусмотрены подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 4.6.10 Положения о закупке при наличии типовых требований к участникам закупки закупочная комиссия имеет право устанавливать иные требования к участникам закупки, при условии, что они не противоречат требованиям, установленным разрешающими органами Заказчика в соответствии с Положением о закупке, требованиям законодательства Российской Федерации.

10.1 В соответствии с пунктами 1.4.5, 1.4.6 Тома 1 Документации все споры и разногласия, возникающие в связи с проведением Конкурса, в том числе касающиеся исполнения Организатором и участниками Конкурса своих обязательств, не урегулированные в порядке, предусмотренном пунктом 1.4.2 Документации, могут быть решены в Третейском суде при Российском союзе промышленников и предпринимателей (г. Москва), в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Вышеизложенное не ограничивает права сторон на обращение в суд в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Кроме того, пунктом 10.3 Проекта договора, пунктом 9.3 Проекта договора № 2 Документации предусмотрено, что в случае невозможности урегулирования споров и разногласий путем переговоров, все споры, разногласия и требования, возникающие из договора или в связи с ним, в том числе связанные с его заключением, изменением, исполнением, нарушением, расторжением,

прекращением и действительностью, подлежат разрешению в Третейском суде при Российском союзе промышленников и предпринимателей (Третейский суд при РСПП) (место нахождения - г. Москва) в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Решения Третейского суда при РСПП являются обязательными, окончательными и оспариванию не подлежат.

В соответствии со статьей 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» третейские суды не входят в судебную систему Российской Федерации.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» предусмотрено, что спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

Согласно части 9 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг. Корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в связи с тем, что разрешение третейским судом споров, разногласий, требований, возникающих из договора или в связи с ним, в том числе касающихся его исполнения, нарушения, изменения, прекращения или недействительности, не предусмотрено Законом о закупках, данное положение Документации не соответствует положениям Закона о закупках, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2.1 Положения о закупке и является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.2 Пунктами 1.5.7, 1.5.8 Тома 1 Документации установлено, что конкурсная комиссия вправе отклонить конкурсные заявки участников Конкурса, аффилированных между собой (понятие аффилированного лица согласно статьи 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»). Факт подачи конкурсных заявок лицами, аффилированными с Заказчиком и/или Организатором конкурса, и/или экспертом, не является основанием для отклонения таких заявок, но является основанием для самоотвода соответственно члена конкурсной комиссии или эксперта, имеющих аффилированные связи с участником конкурса. В случае, если установлен факт аффилированности, Конкурсная комиссия (или иное выявившее данный факт лицо) информирует об этом ЦЗК Общества и, при возможности, пересматривает принятые решения без учета голоса/мнения аффилированного лица.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком, в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, установлены вышеуказанные требования, так как Законом о закупках не предусмотрено ограничение участия в закупочной процедуре лиц, аффилированных с иными участниками закупки.

Кроме того, наличие у участника закупки аффилированности с иным участником закупки однозначно не свидетельствует о ненадлежащем исполнении

обязательств по договору и недобросовестности такого участника закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации данного требования в качестве обязательного к участникам Конкурса, а также отказ в допуске на основании вышеуказанного требования противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.3 В соответствии с абзацем «г» пункта 2.3.1.2 Тома 1 Документации чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получения права заключить договор, Участник Конкурса должен представить сведения в отношении всей цепочки его собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) с подтверждением заверенными Участником выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, для акционерных обществ дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров, документами о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык. Срок действия выписок из Единого государственного реестра юридических лиц из реестра акционеров не должен превышать 60 (шестьдесят) дней со дня ее выдачи, документы о государственной регистрации иностранного юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданных в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц) с приложением надлежащим образом заверенного перевода на русский язык и полученных не ранее чем за 60 дней до срока окончания приема заявок. В случае каких-либо изменений сведений участники (а в дальнейшем Победитель процедуры закупки) обязуются предоставить информацию об указанных изменениях в соответствии с (Форма 8.1) к Документации в течение 7 (семи) календарных дней с момента возникновения таковых.

Согласно пункту 2.9.2.4 Тома 1 Документации по результатам проведения отборочной стадии конкурсная комиссия отклоняет конкурсные заявки, которые не отвечают установленным в Документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в заявке, в том числе если участник (в т.ч. один или несколько членов коллективного участника, один либо несколько привлекаемых Участником субподрядчиков) не предоставил справку о всей цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

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, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.4 В соответствии с абзацем «е» пункта 2.4.3.4 Тома 1 Документации установлено, что соглашением коллективного участника должно быть предусмотрено, что все

операции по выполнению договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лидером, однако, по желанию Заказчика или по его инициативе, данная схема может быть изменена Заказчика или по его инициативе, данная схема может быть изменена.

Установление вышеуказанного положения в Документации является необоснованным вмешательством Заказчика в деятельность коллективного участника закупки, так как выбор лица, которым будут выполняться все операции по выполнению договора в целом, включая платежи, зависит от волеизъявления Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.5 Согласно пункту 2.9.2.2 Тома 1 Документации в рамках отборочной стадии, при отсутствии, либо недостаточности в заявке какой-либо информации или каких-либо документов, либо наличия замечаний к заявке, возникших в ходе ее рассмотрения и не позволяющих в полной мере оценить квалификацию Участника в соответствии с установленными требованиями, Организатор вправе запросить у Участника недостающие документы либо разъяснение по имеющимся замечаниям, предоставив Участнику для устранения замечаний и предоставления документов минимально необходимый срок. При этом все возможные риски отклонения заявки и ответственность, связанные с несвоевременным предоставлением документов по запросу Организатора, несет Участник. Документы, поступившие в ответ на запрос после истечения указанного в нем срока, Организатор вправе не принимать, а Конкурсная комиссия не рассматривать и не учитывать при принятии решений в рамках Конкурса

Также пунктом 2.9.2.5. Тома 1 Документации при проведении отборочной стадии организатор Конкурса вправе проверять соответствие предоставленных участником заявлений, документов и информации действительности, в том числе путем направления запросов в государственные органы, лицам, указанным в Заявке, а также проводить выездные проверки.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение организатора правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что в конечном счете может повлечь ограничение количества участников Конкурса.

Вместе с тем, применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2

Закона о закупках.

10.6 Пунктом 6.3.2.1 Положения о закупке предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе требования и перечень документов к субподрядчикам и субпоставщикам.

Пунктом 2.3.1.1 Документации предусмотрено, что участвовать в Конкурсе может любое юридическое, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, а также объединения этих лиц. Дополнительные требования к субподрядчикам/соисполнителям /субпоставщикам и порядку подтверждения их соответствия установленным требованиям приведены в пункте 2.3.3 Документации.

Разделом 4 Тома 1 Документации установлены формы, включаемые в конкурсную заявку участника, в том числе форма 5.1 «План привлечения субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства».

Согласно пункту 2.9.2.4 Тома 1 Документации по результатам проведения отборочной стадии конкурсная комиссия отклоняет конкурсные заявки, которые не отвечают установленным в Документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в заявке, в том числе если участник (в т.ч. один или несколько членов коллективного участника, один либо несколько привлекаемых Участником субподрядчиков) не предоставил справку о всей цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, предоставление указанной формы является вмешательством в хозяйственную деятельность участника, так как субподрядные организации привлекаются в период заключения договора, в связи с чем указанные в форме 5.1 субподрядные организации могут быть заменены на иные.

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 устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.7 В соответствии с пунктом 9.1.2 Положения о закупке подготовку проекта договора для подписания Заказчиком и организацией, выбранной в качестве победителя и (или) представившей по решению закупочной комиссии наилучшую заявку. Проект договора для подписания готовится на основании проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, и заявки победителя закупки и (или) участника закупки, представившего наилучшую заявку, а также с учетом положений, определенных в ходе проведения преддоговорных переговоров (если они были проведены).

Пунктом 2.14.1 Тома 1 Документации предусмотрено, что по всем вопросам, не нашедшим отражение в Извещении, Документации и конкурсной заявке победителя Конкурса, стороны имеют право вступить в преддоговорные переговоры, направленные на уточнение любых условий технико-коммерческого

предложения Победителя, однако при этом не допускается создание победителю Конкурса преимущественных условий участия в Конкурсе.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России установила, что Документация не содержит порядка проведения преддоговорных переговоров, а также перечень условий, подлежащих уточнению, что не позволяет, участникам закупки установить, каким именно способом будут проведены указанные переговоры, а также какие именно условия могут быть изменены в период проведения преддоговорных переговоров.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.8 Пунктом 7 Технического задания Документации установлены требования к участникам конкурсной процедуры, в том числе наличие в штате участника специалистов, прошедших обучение у разработчика по администрированию, конфигурации и инсталляции программного обеспечения, в количестве не менее 6 (шести) человек (не менее 1 (одного) специалиста для выполнения работ в каждом дочернем зависимом обществе ПАО «Россети»), подтверждается Formой 9.1 Тома 1 «Общая и Коммерческая часть» Документации и соответствующими копиями удостоверений, свидетельств или сертификатов.

Вместе с тем, наличие в штате организации определенного количества квалифицированного персонала не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств в рамках договора, заключаемого по результатам Конкурса, а также предоставление сведений о наличии специалистов, состоящих в штате организации участника, исключает возможность привлекать специалистов на основании заключаемых с ними договоров гражданско-правового характера.

Таким образом, установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10.9 В соответствии с пунктом 7 Технического задания Документации участник закупки должен обладать службой технической поддержки (Service Desk) для круглосуточного приема обращений по электронной почте, телефону в режиме 24/7 (подтверждается гарантийным письмом).

Установление в Документации указанного требования ограничивает количество возможных участников закупки, поскольку возможность участия в закупке поставлена в зависимость от решений (действий) третьих лиц (сервисной службы), в случае, если участник не является правообладателем закупаемого программного обеспечения.

При этом документы, подтверждающие наличие службы технической поддержки (Service Desk) для круглосуточного приема обращений по электронной почте, телефону в режиме 24/7, могут быть получены участником Конкурса после заключения договора по результатам закупки.

Таким образом, установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о



закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

11. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока о предоставлении участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положений Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Группа Т-1» от 14.12.2017 №302-12/17, направленную письмом Московского УФАС России от 19.12.2017 № МГ/65911/17-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на поставку, монтаж оборудования и предоставление доступа к программному обеспечению Автоматизированной информационной системы управления транспортом и

мобильными бригадами ДЗО ПАО «Россети» в 2017-2019 гг. (извещение № 31705720889) обоснованной в части неправомерно установленного Заказчиком в Документации требования о наличии у участника закупки лицензии на услуги связи; неправомерно установленного требования к участникам закупки о наличии опыта оказания услуг, выполнения работ и поставок по созданию, внедрению, развитию, модернизации, технической поддержке, сопровождению и обслуживанию информационно-телекоммуникационных сервисов и систем для предприятий ТЭК за последние три года; неправомерного объединения Заказчиком в один лот оказания услуг для нужд заказчиков, не связанных между собой по территориальному признаку.

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

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.12.2017 № 223ФЗ-1070/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

4. Выдать ПАО «Россети» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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