

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-123/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЖКС Крон» 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»

27.02.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ЖКС Крон», направленную письмом Московского УФАС от 15.02.2018 № ИГ/7635/18-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита отчетности ДЗО ПАО «Россети» за 2018-2020 годы (извещение № 31806037793) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЖКС Крон» (далее — Заявитель), направленная письмом Московского УФАС России от 15.02.2018 № ИГ/7635/18-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (далее — Заказчик) при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита отчетности ДЗО ПАО «Россети» за 2018-2020 годы (извещение № 31806037793) (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).

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

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, документацией о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация), протоколами, составленными при осуществлении закупки:

1) Извещение размещено в ЕИС – 22.01.2018;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Конкурс;

- - - начальная (максимальная) цена договора – 403 037 467, 06 рублей;
    - на участие в закупке подано 5 заявок.

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

- - - Заказчиком неправомерно в качестве критерия допуска к участию в Конкурсе, установлено дискриминационное требование о наличии у участника выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей;
    - Заказчиком неправомерно в качестве критерия допуска к участию в

Конкурсе, установлено дискриминационное требование о наличии у участника регистрации в UK Financial Reporting Council (FRC), что ограничивает количество участников закупки;

- Заказчиком не представлен ответ на запрос разъяснений положений Документации, направленный Заявителем в адрес по местонахождения Заказчика.

В ходе заседания 26.02.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 27.02.2018.

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.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

1. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно в качестве критерия допуска к участию в Конкурсе, установлено дискриминационное требование о наличии у участника выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей.

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 пунктом 1.2.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.9.2.4 Тома 1 Документации по результатам отборочной стадии конкурсная комиссия Заказчика отклоняет заявки участников закупки, которые, в том числе не отвечают установленным в Документации требованиям к составу документов и сведений, подаваемых в заявке.

В соответствии с абзацем «е» 2.3.1.2 Тома 1 Документации, чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получения права заключить договор, участник Конкурса должен отвечать, в том числе иным требованиям, указанным в Томе 2 Технического задания Документации.

В приложении № 2 к Тому 2 Технического задания Документации, установлены требования к участникам Конкурса, в том числе о наличии у участника Конкурса выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей (без НДС) в год в одном из последних трех лет (2014, 2015 и 2016), сведения подтверждаются копией отчета о

финансовых результатах либо копией налоговой декларации по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения с подтверждением об отправке в налоговый орган.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Заказчиком самостоятельно определяются подходы при организации закупки на оказание аудиторских услуг, с учетом отраслевых рисков, в связи с чем вышеуказанное требование к участникам закупки определено в целях исключения рисков.

Законодательством Российской Федерации не предусмотрено установление вышеуказанного требования к аудиторским организациям, при этом представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что при установлении требования о наличии выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей Заказчик руководствовался подходами к определению нестоимостных критериев оценки заявок, окончательных предложений участников закупки аудиторских услуг и порядка их оценки одобренные Советом по аудиторской деятельности при Министерстве Российской Федерации от 15.12.2016, протокол № 29 .

Вместе с тем, данный документ устанавливает подходы к определению нестоимостных критериев оценки заявок участников закупки и не предусмотрено установление указанного требования к участникам закупки на допуск.

Кроме того, наличия у участника закупки выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей является одним из критериев, установленных в порядке оценки Документации, позволяющих Заказчику выбрать аудиторскую организацию наилучшим образом соответствующей требованиям Документации.

Вместе с тем, представители Заказчика на заседание Комиссии ФАС России не представили доказательств, подтверждающих что размер суммы выручки влияет на исполнение обязательств по договору, а также на надлежащее исполнение таких обязательств.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника Конкурса выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей (без НДС) в год в одном из последних трех лет (2014, 2015 и 2016), так как участником за год могли быть оказаны услуги на меньшую сумму, при этом такие услуги оказаны в полном объеме в соответствии с условиями договора, в отсутствие претензии со стороны заказчика. Кроме того, наличие выручки, а также сумма такой выручки не влияет на исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, а также на надлежащее исполнение таких обязательств.

Учитывая изложенное, установление Заказчиком в составе Документации в качестве критерия допуска участников вышеуказанного требования, противоречит подпункту «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- -

■ Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно в

качестве критерия допуска к участию в Конкурсе, установлено дискриминационное требование о наличии у участника регистрации в UK Financial Reporting Council (FRC), так как ограничивает количество участников закупки.

Согласно пункту 2.9.2.4 Тома 1 Документации по результатам отборочной стадии конкурсная комиссия Заказчика отклоняет заявки участников закупки, которые, в том числе не отвечают установленным в Документации требованиям к составу документов и сведений, подаваемых в заявке.

В соответствии с абзацем «е» 2.3.1.2 Тома 1 Документации, чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получения права заключить договор, участник Конкурса должен отвечать, в том числе иным требованиям, указанным в Томе 2 Технического задания Документации.

Приложением № 2 к Тому 2 Технического задания Документации, установлены требования к участникам Конкурса, в том числе о наличии у участника Конкурса необходимых профессиональных знаний, опытом оказания аналогичных по структуре, составу и объемам оказываемых услуг договоров, управленческой компетентностью и репутацией, иметь ресурсные возможности (трудовые), а именно наличия у Участника регистрации в UK Financial Reporting Council (далее- FRC).

На заседании Комиссии ФАС России представили Заказчика представили материалы и пояснили, что данное требование установлено Заказчиком в связи с тем, что согласно законодательству Великобритании, аудиторы осуществляющие ежегодную, консолидированную финансовую отчетность компании, чьи ценные бумаги торгуются на регулируемых рынках Великобритании должны быть зарегистрированы FRC. При этом в настоящее время глобальные депозитарные расписки ДЗО Заказчика обращаются на Лондонской бирже, в связи с чем по законодательству Великобритании консолидированная финансовая отчетность предоставляется Заказчиком на данную биржу.

Вместе с тем, представитель Заявителя не обеспечил явку на заседание Комиссии ФАС России, а также не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника регистрации в UK Financial Reporting Council (FRC), а также что такое требование ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно Жалобе Заявителя, Заказчиком не представлен ответ на запрос разъяснений положений Документации, направленный Заявителем в адрес по местонахождения Заказчика.

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 пункту 2.5.1.1 Тома 1 Документации в процессе подготовки Конкурсной заявки Участники вправе обратиться к Организатору конкурса за разъяснениями настоящей Конкурсной документации. Запросы на разъяснение Конкурсной документации должны быть направлены через ЭТП или в письменной форме на имя секретаря конкурсной комиссии за подписью руководителя организации или иного ответственного лица Участника.

Пункт 1.1.1 Тома 1 Документации содержит адрес и контактную информацию секретаря конкурсной комиссии: «Россия, г. Москва, 121353, ул. Беловежская, д. 4 корп. А, Секретарь Конкурсной комиссии – Митенков Д.Ю. телефон (495) 995-53-33, доб. 35-40, адрес электронной почты: [Mitenkov-DY@rosseti.ru](mailto:Mitenkov-DY@rosseti.ru)».

Заявителем в составе Жалобы представлена копия кассового чека об оплате почтового отправления в адрес секретаря комиссии Заказчика от 28.01.2018, а также отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 19607019021774, согласно которому получателем такого отправления является секретарь комиссии Заказчика.

При этом Жалоба не содержит копии запроса на разъяснение положений Документации, направленного Заявителем в адрес секретаря комиссии Заказчика, а также иных документов свидетельствующих о том, что почтовое отправление № 19607019021774 содержало такой запрос.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представил графические изображения секции «Запросы на разъяснения» электронной торговой площадки, согласно которым по данному Конкурсу запросов не поступало.

Учитывая изложенное, в отсутствии информации о содержании почтового отправления № 19607019021774, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, 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 положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

4.1 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 том числе 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.

4.2 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 установлено, что 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.

Также 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.

4.3 Согласно пункту 2.3.1.1 Документации участвовать в Конкурсе может любое юридическое, а также объединения этих лиц.

В соответствии с абзацем «е» пункта 2.3.4.3 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.



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.

4.4 Пунктом 1.5.7 Тома 1 Документации установлено, что конкурсная комиссия вправе отклонить конкурсные заявки участников конкурса, аффилированных между собой (понятие аффилированного лица согласно ст.4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»).

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.

- - В соответствии с пунктом 1.4.5 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, 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.

Кроме того, пунктом 10.3 Проекта договора, пунктом 9.3 Проекта договора Документации предусмотрено, что в случае невозможности урегулирования споров и разногласий путем переговоров, все споры, разногласия, претензии и требования, возникающие из настоящего Договора или прямо или косвенно связанные с ним, в том числе касающиеся его заключения, существования, изменения, исполнения, нарушения, расторжения, прекращения и действительности, подлежат разрешению в порядке арбитража (третейского разбирательства), администрируемого Арбитражным центром при Российском союзе промышленников и предпринимателей (РСПП) в соответствии с его

правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Вынесенное третейским судом решение будет окончательным, обязательным для сторон и не подлежит оспариванию.

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.

4.6 В соответствии с приложением № 2 Техническое задание Документации, Заказчик устанавливает обязательно требование к участникам Конкурса участник не должен иметь судебных решений и признанных участником претензий, связанных с неисполнением договорных обязательств перед заказчиками в течение последних трех лет до окончания подачи заявки (подтверждается справкой по форме приложения к конкурсной документации).

Вместе с тем, указанное требование не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные решения, а также претензий, связанных с неисполнением договорных обязательств с иным хозяйствующим субъектом (например, с ОАО «РЖД», ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), может быть допущен к участию в закупке, в то время, как участник, имеющий судебные решения, а также претензий, связанных с неисполнением договорных обязательств перед Заказчиком, подлежит отклонению.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает круг участников Конкурса, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки, в связи с чем установление указанного 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.

4.7 В соответствии с пунктом 4.6 Проекта договора Документации, привлечение субподрядных организаций для оказания услуг по Договору допустимо только по письменному согласованию ДЗО ПАО «Россети».

При этом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что в проекте договора Документации неправомерно установлено требование о согласовании с Заказчиком привлекаемых субподрядных организаций, так как участник закупки, отвечающий установленным Документацией требованиям, является субъектом предпринимательской деятельности, который вправе привлекать к выполнению работ иных лиц, в связи с чем установление Заказчиком в Документации условия о согласовании привлечения субподрядных организаций ограничивает Исполнителя в осуществлении предпринимательской деятельности.

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 частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЖКС Крон» (ИНН 7839370291, ОГРН 1079847106240), направленную письмом Московского УФАС России от 15.02.2018 № ИГ/7635/18-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (ИНН 7728662669, ОГРН 1087760000019) при проведении открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита отчетности ДЗО ПАО «Россети» за 2018-2020 годы (извещение № 31806037793) обоснованной в части неправомерно установленного в качестве критерия допуска требования о наличии у участника закупки выручки от оказания услуг не менее 250 млн. рублей.

2. Признать ПАО «Россети» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 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 27.02.2018 № 223ФЗ-123/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений.

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