

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-174/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Высота 31» на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки 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»

19.03.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Высота 31» от 02.03.2018 № 13 на действия (бездействие) заказчика АО ИК «АСЭ» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту № 204 «Курская АЭС-2. Энергоблок № 1. Каналы, тоннели, здание резервного пункта управления блоком (10UCB). Строительная часть» (извещение № 31806132957) 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 «Высота 31» (далее - Заявитель) от 02.03.2018 № 13 на действия (бездействие) заказчика АО ИК «АСЭ» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту № 204 «Курская АЭС-2. Энергоблок № 1. Каналы, тоннели, здание резервного пункта управления блоком (10UCB). Строительная часть» (извещение № 31806132957) (далее – Жалоба, Конкурс).

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 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.

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 Единым отраслевым стандартом закупок (Положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденного решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» от 07.02.2012 № 37 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее – ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

13.02.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 06.03.2018;

дата рассмотрения заявок — 26.03.2018;

дата подведения итогов закупки — 05.04.2018.

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 настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и

размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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

- - - Заказчиком в Документации установлено требование о наличии у участника закупки материально-технического ресурса (11 единиц кранов грузоподъемностью до 10 тонн), при этом неправомерно не установлено требование о наличии у участника закупки в штате или на ином законном основании стропальщиков и крановщиков;
    - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки лицензии, выданной Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений с указанием разрешенных видов работ.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации установлено требование о наличии у участника закупки материально-технического ресурса (11 единиц кранов грузоподъемностью до 10 тонн), при этом неправомерно не установлено требование о наличии у участника закупки в штате или на ином законном основании стропальщиков и крановщиков.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом «б» пункта 1 Положения о закупке.

В соответствии с подпунктом 4.2 пункта 2.1.1 Части 1 Документации, участник Конкурса должен иметь достаточное для исполнения договора в исправном состоянии количество МТР (машин и механизмов, специальных приспособлений и инструментов) для выполнения работ, прошедших технический осмотр (для транспортных средств (ТС), если требуется согласно порядку и периодичности технического осмотра данных ТС, установленными Федеральным законом от 01 июля 2011 года № 170-ФЗ «О техническом осмотре транспортных средств и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (170-ФЗ)), получивших положительные результаты технического освидетельствования (для подъемных сооружений, если требуется согласно порядку и периодичности технического освидетельствования данных сооружений, установленными Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору), в том числе:

- Кран (на автомобильном или пневмоколесном или гусеничном ходу) г/п не менее 10 тонн - не менее 11 ед.;
- Автомобиль бортовой г/п не менее 5 тонн – не менее 1 ед.;
- Бетононасос производительностью не менее 160 м<sup>3</sup>/м – не менее 3 ед.

В подтверждение соответствия указанному требованию участник Конкурса в составе заявки на участие в Конкурсе должен представить справку, подтверждающую наличие у участника конкурса, привлекаемых субподрядчиков, соответствующих МТР, необходимых для полного и своевременного выполнения договора с обязательным приложением:

- для ТС - копий свидетельств о регистрации ТС (для зарегистрированных ТС), а также копий документов, подтверждающих прохождение технического осмотра (если прохождение технического осмотра требуется согласно порядку и периодичности технического осмотра данных транспортных средств, установленными 170-ФЗ);
- для подъемных сооружений – копий документов, подтверждающих результаты технического освидетельствования, если требуется согласно порядку и периодичности технического освидетельствования данных сооружений, установленными Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору;
- копий документов, подтверждающих исправное состояние МТР (сведения из журнала учета технического обслуживания и ремонта, составленного по форме ГОСТ 25646-95 или иных документов, утвержденных соответствующими государственными органами);
- для остальных МТР - копий документов, подтверждающих наличие на учете объектов основных средств в бухгалтерском учете (актов о приемке-передаче объекта основных средств по форме № ОС-1 и/или инвентарные карточки учета объектов основных средств по форме №ОС-6, утвержденные Постановлением Госкомстата России от 21.01.2003 № 7);
- в случае использования арендованных МТР также предоставляются следующие документы для всей цепочки арендаторов до собственника МТР –

копии подписанных с двух сторон договоров аренды между участником конкурса (субподрядчиком), и каждым арендодателем, а также договоров субаренды между арендодателем и каждым субарендодателем (в случае заключения договоров субаренды) с указанием наименований, количества, сроков аренды арендуемых МТР;

- если на этапе конкурса только намерение заключить договор купли-продажи и/или аренды МТР между участником конкурса (субподрядчиком) и каждым продавцом или арендодателем / субарендодателем также предоставляются:

а) копии предварительного договора купли-продажи и/или аренды МТР (соглашения о намерениях), создающего для сторон однозначные обязательства заключения основного договора в случае признания участника конкурса победителем или принятия решения о заключении договора с таким участником по результатам конкурса, с указанием наименований и количества МТР

или

б) копии договора купли-продажи и/или аренды МТР с отлагательным условием, создающего для сторон однозначные обязательства вступления такого договора в силу в случае признания участника конкурса победителем или принятия решения о заключении договора с таким участником по результатам конкурса, с указанием наименований и количества МТР.

В соответствии с подпунктом 4.3 пункта 2.1.1 Части 1 Документации, участник Конкурса должен иметь достаточное для исполнения договора количество кадровых ресурсов соответствующей квалификации, в том числе:

- Монтажник по монтажу стальных и железобетонных конструкций, разряд не ниже 3 – не менее 23 чел.;

- Бетонщик, разряд не ниже 3 - не менее 51 чел.;

- Изолировщик на гидроизоляции, разряд не ниже 3 – не менее 20 чел.;

- Электросварщик, разряд не ниже 3 – не менее 11 чел.;

- Арматурщик, разряд не ниже 3 – не менее 28 чел.;

Маляр, разряд не ниже 3 – не менее 2 чел.

В подтверждение соответствия указанному требованию участник Конкурса в составе заявки на участие в Конкурсе должен представить:

а) справка, подтверждающая наличие у участника конкурса, привлекаемых субподрядчиков, соответствующих кадровых ресурсов, необходимых для полного и своевременного выполнения договора с обязательным предоставлением копии выписки из штатного расписания, подписанной:

- начальником отдела кадров;

- ген. директором или главным бухгалтером.

б) заполненное участником конкурса по форме «Заявка на участие в конкурсе» конкурсной документации (подраздел 5.1, [Форма 1](#)) обязательство в случае заключения с ним договора представить до момента заключения договора копии трудовых книжек и квалификационных документов на привлекаемых для исполнения договора работников.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что определенное количество и перечень кадровых ресурсов, необходимого для выполнения договора, заключаемого по результатам закупки, установлен в Документации, исходя из потребностей Заказчика. При этом, потребность в наличии у участника закупки в штате или на ином законном основании стропальщиков и крановщиков отсутствует, на основании чего соответствующее требование не установлено в Документации.

При этом, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, приходит к выводу, что отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных в подпунктах 4.2, 4.3 пункта 2.1.1 Части 1 Документации квалифицированного персонала, материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал и материально-технические 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 Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки лицензии, выданной Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений с указанием разрешенных видов работ.

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

Согласно подпункту 1.7 пункта 2.1.1 Части 1 Документации, участник Конкурса должен обладать специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (или законодательством государства, на территории которого будет использоваться поставляемая по договору продукция), связанной с осуществлением видов деятельности, предусмотренных договором, в том числе необходимыми лицензиями на выполнение работ или оказание услуг, полученными не позже изначально установленного в извещении и конкурсной документации срока окончания подачи заявок, в объеме выполняемых работ согласно плану распределения видов и объемов работ, в том числе, лицензией, выданной Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений с указанием разрешенных видов работ в соответствии с Перечнем работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30 декабря 2011 г. № 1225, дающую право на выполнение работ в соответствии с Томом 2 «Техническая часть» Документации (в случае выполнения работ по монтажу средств обеспечения пожарной безопасности собственными силами), а именно:

- - Монтаж, техническое обслуживание и ремонт автоматических систем (элементов автоматических систем) противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ;
  - Монтаж, техническое обслуживание и ремонт заполнений проемов в противопожарных преградах.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, пришла к выводу, что работы по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений не являются самостоятельным объектом Конкурса, а лишь входят в состав строительных работ, в связи с чем, установление требования к участнику закупки о наличии лицензии МЧС России на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений при осуществлении закупки строительных работ, является неправомерным и ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, вышеуказанный документ будет необходим в период выполнения работ по договору, заключаемому по результатам закупки, и может быть получен участником закупки в установленном законом порядке в случае победы в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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.

- - - Согласно пункту 8.5 Части 2 Документации по итогам отборочной стадии конкурсная комиссия в отношении каждого участника Конкурса принимает решение о допуске к дальнейшему участию в Конкурсе, либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора, в том числе в случае несоответствия заявки по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено конкурсной документацией), содержанию и оформлению, в том числе представленного технического предложения, а также в случае несоответствия участника Конкурса требованиям Документации.

Подпунктом 1.5 Части 1 Документации установлено, что участник Конкурса должен раскрыть информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, в случае если участником Конкурса, с которым принято решение заключить договора 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.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до 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 требование о предоставлении в составе заявки участника Конкурса информации о цепочке собственников и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Подпунктом 1.9 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлено, что у участника Конкурса должно отсутствовать за последние 2 года в отношении следующих, подтвержденных документально, установленных фактов и случаев в рамках закупок, проводимых Госкорпорацией «Росатом» и ее организациями в соответствии со Стандартом:

а) случаев уклонения от заключения договора по результатам закупок, в которых



участник признан победителем закупки или с ним было принято решение о заключении договора, как с единственным участником закупки:

- прямой письменный отказ от подписания договора;
- не подписание проекта договора в предусмотренный для этого в документации срок;
- предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора в противоречие ранее установленным в документации и (или) в заявке такого участника, а также достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям;
- непредставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией и обязательствами, отраженными в заявке данного участника;
- отказ иностранного участника, от подписания договора на условиях, предложенных в ходе проведения закупки и указанных на ЭТП таким участником;

б) случаев непредставления обеспечения договора, если договором, заключенным по результатам закупки было предусмотрено его предоставление после заключения договора;

в) установленных правоохранительными органами фактов предоставления недостоверных сведений, существенных для принятия закупочной комиссией решения о допуске участника к участию в закупке и (или) оценки его заявки, указанных участником закупки в своей заявке, приведших к уголовному наказанию виновных лиц;

- - случаев расторжения договора по решению суда или по соглашению сторон в связи с существенным нарушением поставщиком условий договора.

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

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с подпунктом 3 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлены требования к субподрядчикам, выполняющим работы на сумму более 5% от общей цены заявки участника конкурса (за исключением требований в отношении разрешительных документов, которые установлены независимо от выполняемого

таким субподрядчиком объема работ по отношению к общей цене заявки участника конкурса) в объеме выполняемых работ.

Кроме того, в соответствии с подпунктом 4.1 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлено, что участник закупки/ субподрядчик должен иметь заключенные договор(ы) по строительству и/или реконструкции и/или капитальному ремонту объектов, относящихся, согласно пункту 1 части 1 статьи 48.1. Градостроительного кодекса РФ к объектам использования атомной энергии (ОИАЭ) с завершенными в 2015-2018 гг. строительными-монтажными работами на общую сумму не менее 414 659 000,00 руб. без НДС.

Также подпунктами 4.2-4.3 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлены требования к участникам/ субподрядным организациям о наличии материально-технически и кадровых ресурсов.

Таким образом, на момент подачи заявки субподрядчик, планируемый участником закупки к привлечению в рамках заключаемого по результатам закупки договора, должен располагать указанными производственными мощностями на праве собственности или аренды, а также кадровыми ресурсами.

Вместе с тем, привлечение субподрядчиков предполагается в процессе исполнения договора, заключаемого по результатам закупки, на основании чего согласование условий договоров, заключаемых с субподрядчиком и третьим лицом, а также установление обязательных требований к субподрядчикам для выполнения работ по договору, 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, требования к субподрядным организациям устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно в договоре субподряда и не могут быть установлены Заказчиком в Документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего требование к субподрядным организациям и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Подпунктом 2.1 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлено, что участник Конкурса должен выполнить собственными силами не менее 60 % от общего объема выполняемых по договору строительными-монтажными работ (в денежном выражении от общей стоимости строительными-монтажными работ).

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 6.6.1 проекта договора Документации.

Вместе с тем, установление указанного требования к участникам Конкурса необоснованно ограничивают количество участников закупки, поскольку не влияет

на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

Кроме того, участник закупки, отвечающий установленным Документацией требованиям, является субъектом предпринимательской деятельности, который вправе привлекать для исполнения обязательств третьих лиц.

При этом, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, объем работ, выполняемых исполнителем по договору собственными силами, а также объем работ, выполняемых субподрядными организациями, устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно в договоре субподряда и не могут быть установлены Заказчиком в Документации.

На основании вышеизложенного, Заказчик неправомерно ограничивает генподрядчика в осуществлении предпринимательской деятельности.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. Подпунктом 5.1 пункта 2.1.1 Части 1 Документации установлено требование предприятие-подрядчик, в отношении которого в соответствии с порядком проведения аудита достоверности данных проводится аудит: по результатам аудита достоверности данных должно получить оценку не ниже 65 баллов согласно методике расчета балльной оценки при аудите достоверности данных, указанной в разделе 5 Части 4 Документации; должно быть согласно на прохождение аудита достоверности данных, на прием группы по аудиту в заявленный период времени, на фото- и видеофиксацию выявляемых в ходе аудита несоответствий, на ознакомление с отчетом о результатах аудита достоверности данных, на публикацию сведений о результатах прохождения аудита достоверности данных во внутренних отраслевых информационных системах и в открытом доступе, на проверку объективности проведенного аудита достоверности данных, на проведение аудита достоверности данных повторно в случае обжалования ранее проведенного аудита достоверности данных.

Извещением установлено, что в рамках отборочной стадии Конкурса, в порядке, предусмотренном Частью 4 Документации, проводится аудит достоверности данных в отношении предприятия-подрядчика (выполняющего работы по предмету договора: участника конкурса и/или привлекаемых субподрядчиков, указанных в заявке на участие в Конкурсе, далее – предприятие-подрядчик).

В соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки.

Вместе с тем, законодательством не установлена обязанность предприятие-подрядчика допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением ненадлежащего исполнения обязательств по договору.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение

Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

8. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Документация содержит критерии и методику оценки заявок на участие в Конкурсе, а также порядок определения итогового рейтинга заявки на участие в Конкурсе. Согласно данной методике рейтинг заявки участника Конкурса представляет собой оценку в баллах, получаемую по результатам оценки по критериям (подкритериям) с учетом значимости (веса) данных критериев (подкритериев). Если какой-либо критерий имеет подкритерии, то выставляются оценки по каждому подкритерию, общая оценка по указанному критерию складывается из суммы оценок по подкритериям данного критерия с учетом значимости (веса) подкритериев.

В соответствии с указанной методикой заявка участника закупки оценивается по критериям «Цена договора», «Квалификация участника». По критерию «Квалификация участника» оценки подлежат «опыт участника».

При оценке участника Конкурса по подкритерию «опыт участника» общее количество начисленных баллов за наличие опыта (Б<sub>О<sub>i</sub></sub>) уменьшается в соответствии с таблицей, приведенной ниже, в зависимости от общей суммы санкций по всем судебным решениям, в том числе мировым соглашениям, опубликованным в течение двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении конкурса на официальном сайте, вынесенным не в пользу участника конкурса, выступавшего в качестве ответчика, которыми установлены обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения участником конкурса обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), возникших из договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией товаров, выполнением работ, оказанием услуг, заключенных с Госкорпорацией «Росатом» или ее организациями (предприятиями атомной отрасли). Суммы санкций по судебным решениям, внесенным в систему «Рейтинг деловой репутации» (<http://rdr.rosatom.ru/>), при данном расчете итоговой оценки (балла) Б<sub>О<sub>i</sub></sub> не учитываются.

Под суммой санкций понимается совокупность взысканных, либо подлежащих взысканию, с участника конкурса денежных средств по судебным решениям, в том числе мировым соглашениям (задолженность, неустойки, пени, штрафы, проценты за пользование чужими денежными средствами, расходы по уплате госпошлин). При расчете суммы санкций по судебным решениям учитываются опубликованные решения вышестоящих инстанций.

Наличие санкций

Баллы (Б<sub>С<sub>i</sub></sub>)

$B_{C_i} = B_{O_i}$

Санкции не применялись

Количество баллов, присвоенное по опыту участника запрос предложения, засчитывается в 100% размере

$$B_{Ci} = B_{Oyi} / 2$$

Размер санкции, примененных к участнику запрос предложения, составляет менее 10% от НМЦ данного запрос предложения

Количество баллов, присвоенное по опыту участника заявки уменьшается на 50 %

$$B_{Ci} = 0$$

Размер санкций, примененных к участнику запрос предложения, составляет 10 % от НМЦ или более

Участнику по данному подкритерию присваивается 0 баллов

При этом указанный порядок оценки не может быть применен в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом (например, ОАО «РЖД», ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), будет оценен без применения вышеуказанной таблице.

Таким образом, в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, Заказчиком в Документации не установлены надлежащим образом критерии оценки и порядок оценки.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

9. Согласно пункту 7.4 Части 2 Документации, при наличии сомнений в достоверности копии документа организатор Конкурса вправе запросить документ, предоставленный в копии. В случае, если участник Конкурса в установленный в запросе разумный срок не предоставил документ, копия документа не рассматривается и документ считается не предоставленным.

В соответствии с пунктом 7.5 Части 2 Документации, в ходе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе на отборочной стадии в случаях, установленных Документацией, конкурсная комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в Конкурсе (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения на оценочной стадии), на основании которого организатор конкурса направляет уточняющие запросы.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

10. Согласно пункту 6.6.1 Проекта договора, субподрядчик вправе привлекать к

выполнению работ третьих лиц (Субсубподрядчиков) только при получении письменного согласия Генподрядчика.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с субподрядчиком и третьим лицом, 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 устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком указанных условий.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования, противоречат подпункту «б» пункта 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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. Признать жалобу ООО «Высота 31» (ИНН: 3123301155, ОГРН: 1123123009118) от 02.03.2018 № 13 на действия (бездействие) заказчика АО ИК «АСЭ» (ИНН: 5260214123, ОГРН: 1075260029240) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по лоту № 204 «Курская АЭС-2. Энергоблок № 1. Каналы, тоннели, здание резервного пункта управления блоком (10UCB). Строительная часть» (извещение № 31806132957) обоснованной в части неправомерного установления в Документации требования о наличии у участника закупки лицензии, выданной Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений с указанием разрешенных видов работ.

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

3. Выдать АО ИК «АСЭ» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.03.2018 № 223ФЗ-174/18.

4. Передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 19.03.2018 № 223ФЗ-174/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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