

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-703/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КГ «Событие» 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»

29.11.2016

Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «КГ «Событие» б/н б/д, направленную письмом Московского УФАС России от 22.11.2016 № ИШ/55110-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по информационному сопровождению проекта «Всероссийская программа ПАО «Россети» по развитию зарядной инфраструктуры для электротранспорта» (извещение № 31604271100) 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 «КГ «Событие» (далее - Заявитель) б/н б/д, направленная письмом Московского УФАС России от 22.11.2016 № ИШ/55110-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по информационному сопровождению проекта «Всероссийская программа ПАО «Россети» по развитию зарядной инфраструктуры для электротранспорта» (извещение № 31604271100) (далее – Запрос предложений, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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 30.06.2014 (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.

31.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 16.11.2016 в 12:00;

дата и время рассмотрения заявок — 25.11.2016 в 12:00;

дата и время подведения итогов — 30.12.2016 в 12:00.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены положения Закона о закупке, а именно Заказчиком в Документации неправомерно установлены избыточные требования к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

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.

1. Согласно доводу Заявителя Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком в Документации неправомерно установлены избыточные требования к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки.

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 «Технического задания» Документации Заказчиком установлены требования к исполнителю, в том числе:

- должен иметь опыт работы по предмету закупки с ведущими российскими компаниями с учетом филиалов и дочерних обществ, с численностью персонала свыше 100 тыс. человек в сфере энергетики (подтверждается копиями договоров с предоставлением первой и последней страниц договоров);
- должен иметь опыт совместной работы по нормативным и/или методологическим вопросам развития электротранспорта с федеральными общественными организациями с наличием 50 региональных отделений в субъектах РФ (подтверждается членством Исполнителя (или работника Исполнителя) в составе профильных рабочих органов либо иным документом федеральной общественной организации, подтверждающим деятельность Исполнителя по указанным вопросам);
- должен иметь практический опыт в части взаимодействия с федеральными органами исполнительной власти по нормативным и/или методологическим вопросам развития электротранспорта в городах, предусмотренных «Всероссийской программой развития зарядной инфраструктуры» (подтверждается документами ФОИВ, подтверждающими деятельность Исполнителя по указанным вопросам (протоколами о членстве Исполнителя (или работника Исполнителя) в составе профильных рабочих органов, протоколами заседаний, благодарственными письмами).

Кроме того, Заказчиком в Документации предусмотрен критерий оценки заявки участника закупки: «Опыт работы по предмету закупки».

Согласно «Техническому заданию» Документации предметом закупки являются, в том числе услуги по информационному сопровождению проекта «Всероссийская программа ПАО «Россети» по развитию зарядной инфраструктуры для электротранспорта»; услуги по информационному сопровождению проекта, составлению аналитической записки по теме развития рынка электротранспорта и зарядной инфраструктуры, в том числе международных рынков и мировых производителей, а также взаимодействию с органами государственной власти по внесению изменений в нормативные акты для создания благоприятных условий для развития зарядной инфраструктуры; PR-поддержки.

Принимая во внимание указанный факт, Заказчиком предусмотрены в одном лоте различные виды работ (услуг), которые могут быть выполнены (оказаны) различными участниками рынка.

Вместе с тем, установление в пункте 4 «Технического задания» Документации требования о наличии у участника закупки обязательного опыта работ (услуг), влечет ограничение участника закупки, поскольку подтверждение наличия указанного опыта возможно исключительно при условии его получения при исполнении указанных видов работ (услуг) ранее. Однако, принимая во внимание особенности и уникальность для Российской Федерации предмета закупки одновременное наличие опыта, перечисленного в пункте 4 «Технического задания»

Документации, имеет ограниченное количество хозяйствующих субъектов.

Указанный вывод подтверждается, как пояснениями представителя Заказчика, так и пояснениями Заявителя, согласно которым, в том числе по закупке прошлого года, участие принимали только два хозяйствующих субъекта, одному из которых отказано в допуске по причине отсутствия опыта, установленного пунктом 4 «Технического задания» Документации.

Кроме того, на участие в настоящей закупке подано две заявки тех же хозяйствующих субъектов.

Учитывая изложенное, установление Заказчиком в составе Документации вышеуказанных требований к участникам закупки 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.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 3.3.9 Документации предусмотрен порядок привлечения субподрядчиков/соисполнителей/сопоставщиков, а именно участник должен доказать организатору запроса предложений, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков/соисполнителей/сопоставщиков (т.е. выполняющих более 5% объема поставок, работ, услуг):

а) осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика/соисполнителя/сопоставщика;

б) согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ/оказания услуг/ поставок товаров.

В Заявку включаются нотариально заверенные копии подписанных с двух сторон соглашений о намерениях заключить Договор, в случае признания Заявки Участника Запроса предложений лучшей, между Участником и каждым привлекаемым субподрядчиком, с указанием перечня, объема, стоимости и сроков выполнения возлагаемых на субподрядчика/ соисполнителя/ сопоставщика соответственно работ/услуг/товара.

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

Кроме того, привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора, а представление вышеперечисленных документов напрямую зависит от воли третьих лиц.

Согласно подпункту 3.3.9.7 пункта 3.3.9 Документации закупочная комиссия может отклонить заявку, а Заказчик имеет право на одностороннее расторжение договора, если выяснится, что один или несколько субподрядчиков/соисполнителей/сопоставщиков отказались от соответственно выполнения работ/оказания услуг/поставки товара, а оставшиеся субподрядчики/соисполнители/соисполнители, с точки зрения Заказчика, не способны самостоятельно выполнить договор.

Необходимо отметить, что положением настоящего пункта Документации Заказчик фактически возложил обязанность на этапе подачи заявки участнику закупки согласовать все существенные условия субдоговоров с невозможностью их изменения на этапе исполнения договора, а также невозможностью изменения субподрядчиков/ соисполнителей /сопоставщиков, а также возложил обязанность на третьих лиц по их исполнению.

Нарушение указанного пункта Документации, согласно подпункту 3.3.9.7 пункта 3.3.9 Документации влечет отклонение участника от участия в закупке, а в случае, если договор заключен с таким участником влечет право Заказчика в одностороннем порядке расторгнуть такой договор.

Установление вышеуказанных требований, в том числе к иным лицам, не являющихся участником закупки не соответствует пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Согласно абзацу е подпункта 3.3.1 пункта 3.3 Документации участник должен подготовить заявку включающую в себя, в том числе, иные документы, подтверждающие соответствие участника требованиям «Технической части» (Том 2 Закупочной документации).

Пунктом 3.3.8 Документации установлено требование к участнику, а также документы которыми подтверждается соответствии участника закупки таким требованиям.

В абзаце е подпункта 3.3.8.2 пункта 3.3.8 Документации Заказчиком предусмотрено, что участник закупки должен соответствовать иным требованиям, указанным в Томе 2 «Техническая часть» Документации.

Аналогичное требование также предусмотрено в абзаце и подпункта 3.3.8.3 пункта 3.3.8 Документации.

Согласно пунктам 4.7, 4.10 Томе 2 «Техническая часть» Документации исполнитель договора:

- не должен иметь отрицательных отзывов о работе от предыдущих Заказчиков, в т.ч. принятых претензий либо судебных решений по исполнению договоров (подтверждается гарантийным письмом и справкой об участии в судебных разбирательствах);
- должен иметь собственное или арендованное помещение в г. Москве, оснащенное мебелью и оргтехникой необходимыми для проведения мероприятий по выполнению услуг по предмету Договора (подтверждается документально).

Как пояснил представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России, вышеуказанные требования предъявляются, как к исполнителя по договору, так и к участникам закупки, которые должны соответствовать таким требованиям.

В силу вышеприведенных положений Документации участником в составе заявки должны быть представлены документы подтверждающие соответствие пунктам 4.7, 4.10 Тома 2 «Техническая часть» Документации. Такими документами на основании вышеуказанных пунктов являются гарантийные письма, справка об участии в

судебных разбирательствах, а также любые иные документы, которые подтверждают наличие у участника закупки в собственности или арендуемом помещении в г. Москве, оснащенный мебелью и оргтехникой для проведения мероприятий по выполнению услуг по предмету договора.

Указанными документами являются документы о праве собственности, договор аренды помещения, заключенный в установленном законом порядке, акты приемки, документы подтверждающие наличие мебели и оргтехники, которыми являются, в том числе бухгалтерские документы отражающие наличие на балансе предприятия необходимой мебели и оргтехники, либо иные договоры подтверждающие наличие в аренде данного имущества, а также на ином законном основании.

Принимая во внимание, что требования установленные пунктами 4.7, 4.10 Тома 2 «Техническая часть» Документации предусмотрены к исполнителю по договору, но из общих положений Документации следует, что участнику в составе заявки, необходимо подтвердить соответствия данным требованиям «Технического задания» Документации на случай, если такой участник будет признан победителем закупки, по мнению Комиссии ФАС России, вышеуказанные требования являются избыточными, так как для целей принятия участия в закупочной процедуре участнику необходимо взять в аренду или приобрести в собственность помещение в г. Москве, а также оснастить такое помещение мебелью и оргтехникой, что влечет дополнительные финансовые затраты потенциальных участников закупки и минимизирует привлекательность указанной закупки для субъектов малого и среднего предпринимательства для целей которых проводится настоящая закупка.

Относительно представления участником закупки гарантийных писем, справок об участии в судебном разбирательстве Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанное требование также является избыточным, поскольку в пункте 4.7 Тома 2 «Техническая часть» Документации не детализировано и не указано наличие или отсутствие, каких судебных споров и иных претензий, которые Заказчик допускает и/или не допускает примирительно к потенциальным участникам закупки, также в данном требовании не отражен характер споров и разбирательств.

Кроме того, наличие судебных разбирательств участника закупочной, процедуры, либо их отсутствие не гарантирует надлежащего исполнения, неисполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки, а также не свидетельствует однозначно о невозможности исполнить данному договору

Учитывая изложенное, установление Заказчиком в составе Документации вышеуказанных требований к участникам Запроса предложений 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.

3. Согласно пункту 3.6.2.2 Документации в рамках отборочной стадии закупочная комиссия может запросить у участников разъяснения или дополнения их Заявок, в том числе представления отсутствующих документов, перечень которых был указан в настоящей Документации. При этом Закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Заявки, а также документы, перечень которых отсутствует в настоящей Документации. Допускаются уточняющие запросы по техническим условиям Заявки (перечня

предлагаемой продукции, ее технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет Запроса предложений.

Кроме того, пунктом 3.6.2.5 Документации предусмотрено, что при проведении отборочной стадии организатор Запроса предложений 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. При предоставлении заведомо ложных сведений или намеренном искажении информации или документов, приведенных в составе Заявки, Заказчик по решению Закупочной комиссии вправе отклонить заявку.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы и осуществлять выездные проверки, может применяться не в равной степени к участникам закупки, что может повлечь необоснованное отклонение и/или допуск участников закупки.

Кроме того, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездной проверки, а также правовые последствия такой проверки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований 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.

- - - 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 участником 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 и календарную дату окончания срока о предоставлении участником 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.

5. В соответствии с пунктами 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.

Пунктом 3.6.4.1. Документации установлен порядок оценки заявок участников закупки по критериям:

- «Опыт работы по предмету закупки (подтверждается копиями договоров с предоставлением первой и последней страниц договоров)»;
- «Качество проработки коммерческого предложения»;
- «Наличие благодарственных писем и благодарностей от энергетических компаний, ФОИВ, общественных организаций за работу по предмету закупки».

Подпунктом 2 пункта 3.6.4.1. Документации установлен порядок оценки по критериям «Качество проработки коммерческого предложения», в соответствии с которыми оценки подлежит типовое, детализированное коммерческое предложение.

Вместе с тем, Заказчиком в Документации не установлено, что является типовым и детализированным коммерческим предложением, какие документы, информацию необходимо представить в составе заявки, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в Запросе предложений таким образом, чтобы по результатам оценки заявке участника было начислено максимальное количество баллов.

Кроме того, подпунктом 1 пункта 3.6.4.1. Документации по критерию «Опыт работы по предмету закупки (подтверждается копиями договоров с предоставлением первой и последней страниц договоров)» предусмотрен порядок оценки, в соответствии с которым заявке участника начисляется: за 1 договор 0 баллов, 2-3 договора 3 балла, 4-5 договоров 6 баллов, 6 и более договоров 10 баллов.

Аналогичный порядок установлен также по критериям «Качество проработки коммерческого предложения», «Наличие благодарственных писем и благодарностей от энергетических компаний, ФОИВ, общественных организаций за работу по предмету закупки».

Однако в данном порядке оценка отсутствует пропорциональная зависимость между представленным количеством договоров, благодарственных писем, а также видами представленных коммерческих предложений в составе заявки участника и начисляемым количеством баллов по данным критериям.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что в установленном порядке оценки заявок на участие в Запросе предложений отсутствует пропорциональная зависимость между представленным количеством договоров, благодарственных

писем в составе заявки участника и начисляемым количеством баллов по данным критериям, а также не установлено что является типовым и детализированным коммерческим предложениями, что нарушает пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КГ «Событие» б/н б/д, направленную письмом Московского УФАС России от 22.11.2016 № ИШ/55110-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по информационному сопровождению проекта «Всероссийская программа ПАО «Россети» по развитию зарядной инфраструктуры для электротранспорта» (извещение № 31604271100) обоснованной.

2. Признать ПАО «Россети» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 10, 12, 13 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 29.11.2016 № 223ФЗ-703/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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.