

1. ООО «ЭнергоДата»

105066, Москва, ул. Нижняя Красносельская, д. 35, стр. 64

2. ОАО «МРСК Центра»

127018, Москва, ул. 2-я Ямская, д. 4

3. ОАО «Центр развития экономики»

107113, Москва, ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1180/77-14 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.08.2014

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоДата» на действия заказчика - ОАО «МРСК Центра» при проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора на оказание консультационных услуг по изменению КИСУР (ПО SAP) для нужд ОАО «МРСК Центра» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго») (реестровый № 31401028521), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Московское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭнергоДата» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ОАО «МРСК Центра» (далее - Заказчик) при проведении открытых конкурентных переговоров на право заключения договора на оказание консультационных услуг по изменению КИСУР (ПО SAP) для нужд ОАО «МРСК Центра» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго») (реестровый № 31401028521) (далее — Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в следующем:

1. в неправомерном установлении в Закупочной документации требования о предоставлении информации о собственниках;

2. в неправомерном установлении в Закупочной документации требования о предоставлении согласия на обработку персональных данных;

3. в неправомерном установлении в Закупочной документации требования о предоставлении информационного письма о наличии у исполнителя связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками Заказчика или организатора Закупки;

4. в отсутствии в Закупочной документации порядка оценки по неценовым критериям;

5. в установлении в Закупочной документации порядка проведения Конкурентных переговоров, ограничивающего конкуренцию;

6. в отсутствии в Закупочной документации методики оценки критерия требований к участникам Закупки;

7. в неправомерном установлении в Закупочной документации требования о предоставлении заверенных копий балансов;

8. в неправомерном установлении в Закупочной документации дополнительных требований к организации исполнителя;

9. в установлении в Закупочной документации неизменяемого предмета договора;

10. в неправомерном отказе в допуске к участию в Закупке.

В соответствии с частью 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации,

Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

24.07.2014 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «МРСК Центра» (далее — Положение о закупках).

21.07.2014 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора — 7 081 368,80 руб.

Согласно извещению о проведении Закупки от 21.07.2014 дата окончания подачи заявок — 04.08.2014, дата рассмотрения заявок — 04.09.2014, дата подведения итогов — 04.09.2014.

1. В соответствии с пунктом 4 Поручения Председателя Правительства России от 28.12.2011 № ВП-П13-9308 (далее - Поручение) в целях обеспечения прозрачности финансово-хозяйственной деятельности, в том числе исключения случаев конфликта интересов и иных злоупотреблений, связанных с занимаемой должностью при проведении предконтрактной работы, в том числе по подготовке к подписанию новых договоров, в качестве необходимого условия заключения договора требуется раскрытие контрагентом информации в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), с подтверждением соответствующими документами.

Во исполнение вышеуказанного Поручения в Закупочную документацию включено требование согласно подпункту 2.1.3.8 пункта 2.1.3 Закупочной документации, в соответствии с которым исполнитель должен подготовить Закупочную заявку, включающую информация о собственниках исполнителя (включая конечных бенефициаров) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации по конкурентным переговорам (подраздел 4.14).

Подраздел 4.14 Закупочной документации установлена форма письменного согласия собственников/бенефициаров, являющихся физическими лицами, на обработку и передачу персональных данных в адрес ОАО «МРСК Центра» и инструкции по её заполнению.

2. Согласно подпункта 2.1.3.9 пункта 2.1.3 Закупочной документации, установлено требование о предоставлении письменного согласия собственников/бенефициаров, являющихся физическими лицами, на обработку и передачу персональных данных в адрес ОАО «МРСК Центра» по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации по конкурентным переговорам (подраздел 4.15).

В соответствии с п. 1, п. 3 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных):

- персональные данные это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных);
- обработка персональных данных это любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 6 Закона о персональных данных обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 6 Закона о персональных данных обработка персональных данных необходима для исполнения договора, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных, в том числе в случае реализации оператором своего права на уступку прав (требований) по такому договору, а также для заключения договора по инициативе субъекта персональных данных или договора, по которому субъект персональных данных будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

На заседании Комиссия установила, что требование о предоставлении письменного согласия собственников/бенефициаров на обработку персональных данных является необходимым, в связи с обязанностью организаций раскрывать контрагентами по действующим договорам информации «в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) с подтверждением соответствующими документами», установленных Закупочной документацией и Поручением. Требования подпункта 2.1.3.9 и 2.1.3.8 пункта 2.1.3 Закупочной документации являются взаимозависимыми и обязательными.

3. В соответствии с подпунктом j) пункта 3.2.1 Закупочной документации участнику закупки необходимо предоставить Информационное письмо о наличии у исполнителя связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками Заказчика или Организатора конкурентных переговоров (форма 13).

Согласно статье 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» аффилированными лицами признаются физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Комиссия пришла к выводу, что требование о предоставлении информации о наличии у Исполнителя связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками Заказчика или Организатора, было установлено Заказчиком в целях предотвращения ситуаций с возможным конфликтом интересов между заказчиком и потенциальным исполнителем.

Кроме того, Комиссия отмечает следующее.

Доводы Заявителя о том, что некоторым лицам создаются преимущественные

условия участия в Закупке по отношению к Заявителю не обоснованы, поскольку требования Закупочной документации о предоставлении в составе заявки информации о собственниках Исполнителя (включая конечных бенефициаров), согласия собственников/бенефициаров на обработку персональных данных, информации о наличии у Исполнителя связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками Заказчика или Организатора Закупки возложены в одинаковой степени на всех участников Закупки и при подготовке положений Закупочной документации Заказчик не располагал сведениями об участниках процедуры закупки и их собственниках и сотрудниках, а риски неполучения или несвоевременного получения от третьих лиц сведений и документов, необходимых для включения в состав заявки, лежат на участнике процедуры закупки.

Таким образом, доводы Заявителя о неправомерном установлении в Закупочной документацией требования о предоставлении в составе заявки информации о собственниках Исполнителя (включая конечных бенефициаров), согласия собственников/бенефициаров на обработку персональных данных, информации о наличии у Исполнителя связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками Заказчика или Организатора Закупки, являются необоснованными.

4. В соответствии с подпунктом 2.1.20 Закупочной документации, после получения Организатором окончательных технико-коммерческих предложений исполнителей осуществляется их оценка исходя из следующих критериев:

Неценовые критерии:

- технологические и организационно-технические предложения по оказанию услуг, соответствие технического предложения конкретным техническим требованиям Заказчика (технические характеристики продукции – весовой коэффициент 15%;

- надежность Исполнителя (общий и специальный опыт работы; опыт работы с ОАО «МРСК Центра» (исполнение договоров, раннее заключенных между Участником конкурентных переговоров и Заказчиком); деловая репутация; кадровые ресурсы и их квалификация; материально-технические ресурсы и т.д.) – весовой коэффициент 15%;

- условия и график оказания услуг – весовой коэффициент 5%;

- условия и график оплаты оказания услуг – весовой коэффициент 5%.

Согласно пункту 2.1.20.1.1 Закупочной документации, каждый «неценовой» критерий получает оценку в баллах по десятибальной шкале (0-10). Критерии оцениваются в зависимости от степени соответствия предложения Участника требованиям Закупочной документации. При этом оценивается ОТКЛОНЕНИЕ предложения Участника над минимально приемлемым уровнем (0 баллов), установленным в требованиях Закупочной документации по оцениваемому критерию в соответствии с установленной шкалой.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком не определена математическая формула, в соответствии с которой будет производиться расчет баллов по данному критерию, что позволит членам Закупочной комиссии оценивать заявки субъективно.

На основании изложенного, Комиссия признает довод Заявителя об отсутствии в Закупочной документации порядка оценки по неценовым критериям обоснованным.

5. В соответствии с подпунктом 2.1.1 пункта 2.1 Закупочной документации, процедура конкурентных переговоров проводится в следующем порядке:

- публикация Извещения о проведении открытых конкурентных переговоров;
- предоставление Документации по конкурентным переговорам;
- подготовка исполнителями своих предложений и разъяснение организатором документации по конкурентным переговорам, если необходимо;
- подача исполнителями предложений на участие в конкурентных переговорах по форме и в соответствии с настоящей документацией;
- предварительное рассмотрение представленных предложений исполнителей;
- приглашение к переговорам исполнителей, соответствующих по результатам предварительного рассмотрения и отбора требованиям документации;
- проведение переговоров с каждым из приглашенных исполнителей по положениям его предложения;
- подача окончательных оферт (техничко-коммерческих предложений), с учетом достигнутых в ходе переговоров договоренностей;
- оценка окончательных технико-коммерческих предложений;
- определение Победителя;
- подписание Договора.

уведомление Исполнителей о результатах конкурентных переговоров.

Согласно пункту 2.1.25 Закупочной документации организатор после подписания договора с победителем направит всем исполнителям уведомление, в котором укажет наименование и адрес победителя, подписавшего договор, а также краткое изложение предмета и общей стоимости договора.

Изучив Закупочную документацию, Комиссия пришла к выводу, что установление Заказчиком ранее названного порядка уведомления участников о результатах Закупки не привело к нарушению прав и законных интересов участников Закупки.

6. Согласно подпункту а) пункта 3.1.1 Закупочной документации, участник должен обладать необходимыми профессиональными знаниями, технологиями, деловыми связями и опытом выполнения аналогичных договоров не менее 3 лет, управленческой компетентностью и положительной деловой репутацией, а также иметь необходимые для исполнения Договора ресурсные возможности (финансовые, материально-технические, производственные, трудовые).

На заседании Комиссии представитель Заказчика не смог пояснить Комиссии относительно установления требований подпункта а) пункта 3.1.1 Закупочной документации (что конкретно понимается под этими терминами), а также пояснить каким именно образом Заказчик будет оценивать участников на соответствие этому критерию.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления

неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, довод Заявителя об отсутствии в Закупочной документации порядка оценки требований пункта 3.1.1 Закупочной документации является обоснованным.

Подпунктом б) пункта 3.1.1 Закупочной документации установлено требование о наличии соответствующего действующего свидетельства о допуске СРО, лицензии и сертификаты на выполнение видов деятельности в рамках договора.

Статьей 12 Закона о лицензировании установлен перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что у Заявителя не было препятствий для определения перечня требуемых лицензий для участие в Закупке, так как Закупочной документацией определен конкретный предмет Закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия признает довод Заявителя о неправомерном установлении в Закупочной документации требования о предоставлении копий разрешающих документов на виды деятельности, связанные с выполнением договора необоснованным.

7. Согласно подпункту d) пункта 3.2.1 Закупочной документации участнику закупки необходимо предоставить копии балансов вместе с отчетами о прибылях и убытках за три истекших года.

Согласно Приложению № 1 к приказу Минфина России от 02.07.2010 № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций» форма № 1 бухгалтерской отчетности имеет название «Бухгалтерский баланс».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что установление требования о предоставлении копий балансов является технической ошибкой, имелись ввиду бухгалтерские балансы.

Таким образом, Комиссия признает довод Заявителя о неправомерном установлении в Закупочной документации требования о предоставлении заверенных копий балансов обоснованным, однако не повлекшим негативных последствий в виде отказа в допуске какому-либо из участников.

8. Разделом 6 «Требования к исполнителю» Технического задания Закупочной документации, установлены требования к исполнителю.

Согласно пункту 2 раздела 6 Технического задания, исполнитель должен иметь опыт оказания подобных услуг крупным компаниям в течение последних 3 лет с возможностью организации референс-визита по желанию Заказчика.

На заседании Заказчик пояснил, что установление ранее названного требования обусловлено предметом Закупки. Исходя из ранее изложенного, Комиссия признает довод о неправомерности установления данных требований необоснованным.

В соответствии с пунктом 4 раздела 6 Технического задания Закупочной документации, исполнитель может представить положительные отзывы от своих Заказчиков.

При изучении Закупочной документации, Комиссия установила, что требование пункта 4 раздела 6 Технического задания не накладывает на участника Закупки обязанности предоставить данные отзывы, не представление

данного документа не несет для участника негативных последствий. Таким образом, довод Заявителя о неправомерном установлении Заказчиком данного требования является необоснованным.

9. Разделом 3 Технического требования предельная стоимость Закупки составляет 11 276 590,00 руб. с учетом НДС 18%.

Указанный в Приложении № 1 объем работ является ориентировочным и будет пересмотрен в зависимости от бизнес-подразделений Заказчика.

Согласно Закупочной документации, предметом Закупки является право заключения договора на оказание консультационных услуг по изменению КИСУР (ПО SAP) для нужд ОАО «МРСК Центра» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго», «Тверьэнерго» и «Ярэнерго»).

Таким образом, Комиссия установила что довод Заявителя об изменении предмета договора является необоснованным, по причине того что требование раздела 3 Технического требования не меняет предмет, а лишь позволяет скорректировать объем предоставляемых по договору услуг в зависимости от потребностей Заказчика.

10. Согласно протоколу от 11.08.2014 № 11.08.2014 очно-заочного заседания Закупочной комиссии по проведению открытых конкурентных переговоров предложение Заявителя отклонена на основании пункта 3.1.2. Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Закупочной документации, Организатор конкурентных переговоров вправе отклонить предложение Исполнителя в случае наличия отрицательных отзывов и рекламаций по выполненным договорам от ОАО «МРСК Центра» или сторонних Заказчиков.

На заседании Комиссии установила, что в Закупочной документации отсутствует пояснения требования о наличии отрицательных отзывов и рекламаций по выполненным договорам. Таким образом, невозможно установить какие сведения учитываются Заказчиком при решении вопроса о наличии отрицательных отзывов и рекламаций по выполненным договорам.

Также в Закупочной документации не раскрывается термин «рекламация», что не позволяет определить какие именно требования предъявляет Заказчик к участникам процедуры.

Таким образом, Комиссия установила, что установление Заказчиком данных требований не позволяет применять требования в равной мере ко всем участникам.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной в части отсутствия в Закупочной порядка оценки по

неценовым критериям, неправомерного установления в Закупочной документации дополнительных требований к организации Исполнителя, неправомерного отказа в допуске к участию в Закупке.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 4 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3, пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: