

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-573/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Эн Джи Тел» 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»

11.10.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «РусГидро»: <...> - доверенность от 01.12.2015 №6949;

ООО «ЦПТС»: <...> - доверенность от 10.10.2016 №22/16; <...> - доверенность от 10.10.2016 №21/16, <...> - доверенность от 10.10.2016 №16/16, <...> - доверенность от 10.10.2016 №20/16.

Представители ООО «Эн Джи Тел» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Эн Джи Тел» от б/д № 00425/1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро», организатора ООО «ЦПТС» при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по лоту «Модернизация центра обработки данных РусГидро к внедрению SAP ERP» для нужд ПАО «РусГидро» (Лот № 1/156-ДИТ-2016-ИА) (извещение № 31604089276) 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 «Эн Джи Тел» (далее - Заявитель) от б/д № 00425/1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (далее - Заказчик), организатора ООО «ЦПТС» (далее - Организатор) при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по лоту «Модернизация центра обработки данных РусГидро к внедрению SAP ERP» для нужд ПАО «РусГидро» (Лот № 1/156-ДИТ-2016-ИА) (извещение № 31604089276) (далее - Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке

товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро», утвержденным решением Совета Директоров ПАО «РусГидро» от 11.08.2016 (далее – Положение о закупке) (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, 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.

12.09.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 19.10.2016 в 14:00;

дата и время рассмотрения заявок — 18.11.2016 в 12:00;

дата и время подведения итогов — 02.12.2016 в 12:00.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком, нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком в Документации установлены требования к техническим характеристикам оборудования, которым соответствует конкретный производитель, что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, согласно доводу Жалобы Заказчика неправомерно объединены в один лот работы по поставке нового оборудования и поставке комплектующих для уже имеющегося в наличии у Заказчика оборудования.

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

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Организатора, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика, Организатора представили материалы, в том числе Документацию, в состав которой входит Приложение № 1 «Технические требования».

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился, а также не представил документы, информацию, подтверждающую, что установленные Заказчиком требования к техническим характеристикам оборудования влекут за собой ограничение количества участников Конкурса, а также, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот поставки нового оборудования и поставки комплектующих для уже имеющегося в наличии у Заказчика оборудования.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 «г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупке.

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.

Частью 2 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке.

В соответствии с пунктом 6.4.14 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, критерии и порядок оценки сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно Документации Заказчиком объявлено проведение одноэтапного Конкурса, который включает отборочную стадию и стадию оценки и сопоставления заявок (пункты 2.8.2, 2.8.3 Документации).

В рамках отборочной стадии закупочная комиссия проверяет соответствие

участников Конкурса требованиям Документации по критериям, указанным в разделе 8 Документации (приложение № 3).

Оценивает, сопоставляет заявки и проводит их предварительное (или окончательное – в том случае, если организатором не будет принято решение о проведении переторжки) ранжирование закупочная комиссия по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с разделом 9 Документации (приложение № 4), а именно по критериям оценки: «Цена договора».

Победителем конкурса выбирается участник, допущенный к дальнейшему участию в закупке и предложивший наименьшую цену заявки (цену договора) (пункт 9.2.1 Документации) (приложение № 4).

Вместе с тем, при осуществлении проведения указанных стадий процедура проведения Конкурса не завершается, поскольку закупочная комиссия может принять решение о проведении процедуры переторжки, а также порядке ее проведения. Организатор Конкурса оставляет за собой право предоставить участникам конкурса возможность добровольно повысить предпочтительность их заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены (далее – процедура переторжки, переторжка), при условии сохранения остальных положений заявки без изменений.

По результатам проведения переторжки или без таковой следует стадия определения победителя Конкурса (раздел 2.10 Документации).

Пунктом 2.10.3 Документации предусмотрено, что закупочной комиссией Победителем Конкурса признается участник, заявка которого заняла первое место в ранжировке заявок по степени предпочтительности для Заказчика. Ранжирование проводится путем открытого голосования членов закупочной комиссии.

При этом положения раздела 2.10 Документации не устанавливают порядок оценки по критериям определения степени предпочтительности, что не соответствует части 2 статьи 3 Закона о закупках и нарушает пункт 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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

Кроме того, в случае принятия закупочной комиссией решения о необходимости проведения переторжки, процедура переторжки будет проводиться в порядке, предусмотренном регламентом Системы b2b energo. Однако вопреки требованиям и принципам Закона о закупках указанный регламент либо ссылка на таковой в составе Документации отсутствует.

Также, Заказчиком в нарушение пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено положение в Документации, согласно которому закупочная комиссия вправе допустить к переторжке альтернативные предложения участников, при наличии таковых. В предварительной ранжировке альтернативные предложения ранжируются отдельно (наравне с основными).

Вместе с тем, установленный в пункте 2.9.4 Документации, Заказчиком термин «альтернативные предложения» не позволяет однозначно определить, какие именно предложения участников закупки закупочная комиссия вправе допустить к переторжке, какие участники закупки могут дать такое предложение, а правовое содержание данного термина отлично от термина «альтернативного предложения», указанного в пункте 3.5 Документации.

Также в нарушение принципам Закона о закупках установлены следующие требования оформления документов при проведении переторжки:

- пунктом 2.9.8 Документации предусмотрено, что если участник конкурса желает принять участие в переторжке, то он должен в предоставляемых файлах с ценой для переторжки четко и ясно указать новую цену своей заявки. Эта цена заверяется двумя подписями — руководителя Участника конкурса и руководителя экономической службы участника конкурса (при отсутствии — главным бухгалтером), а также скрепляется печатью (при наличии);

- пунктом 2.9.9 Документации предусмотрено, что участник, допущенный к участию в процедуре переторжки в составе предложения на переторжку должен раскрыть информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с подтверждением соответствующими, нотариально заверенными документами (подраздел 5.17 Документации). Данные документы, а также заполненная справка Участника, должны быть представлены Участником закупки в бумажном виде и на электронном носителе в отдельном запечатанном конверте с надписью «Документы Участника о цепочке собственников», без размещения на электронной торговой площадке.

В случае непредставления или несоответствия представленных документов, установленным требованиям, закупочной комиссией может быть принято решение об отклонении заявки данного участника.

Указанные положения не раскрывают порядок и сроки предоставления указанных документов при проведении переторжки. Фраза «участник, допущенный к участию в процедуре переторжки» говорит о том, что закупочной комиссией принимается решение о допуске такого участника на переторжку, при этом требования и основания недопуска на участие в переторжке положения Документации не содержит.

Кроме того, сведения, указанные в пункте 2.9.9 Документации о предоставлении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с подтверждением соответствующими, нотариально заверенными документами представляются участниками закупки в составе заявки, непредставление которых влечет отказ участнику закупки в допуске к участию в закупке.

При обнаружении существенных (по мнению закупочной комиссии) нарушений в оформлении документа с минимальной ценой, а также порядка его представления любая цена участника, заявленная в ходе переторжки, не принимается, и он считается не участвовавшим в этой процедуре. Закупочная комиссия может пригласить участника на переторжку с отлагательным условием.

При этом не представляется возможным определить, какие именно «существенные» нарушения может допустить участник при оформлении документа

для участия в переторжке и что Заказчик понимает под термином «отлагательное условие».

Пунктом 2.10.1 Документации установлено, что перед окончательным определением победителя Организатор конкурса вправе потребовать от любого участника конкурса, занявшего одно из верхних мест в ранжировке, прохождения постквалификации - подтверждения его соответствия квалификационным требованиям перед выбором победителя. Постквалификация проводится по критериям, указанным в Документации о закупке.

При этом порядок проведения постквалификации Документацией не предусмотрен.

Учитывая изложенное, установленные в Документации требования противоречат положениям, предусмотренным Положением о закупке, что противоречит пункту 1.3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Подпунктом «б» пункта 2.5.1.1 Документации предусмотрено: «Участник закупки должен обладать необходимыми для исполнения договора финансовыми возможностями (отсутствие кризисного финансового состояния) (данный показатель оценивается в соответствии с разделом 6 Методики оценки деловой репутации и финансового состояния участников закупочных процедур в ПАО «РусГидро» (далее – Методика оценки)».

Согласно пункту 3.2 «Методики оценки деловой репутации и финансового состояния» Документации в качестве критериев оценки деловой репутации используются: отборочные критерии; ограничивающие факторы, являющиеся отрицательными, но не критичными показателями финансово-хозяйственной деятельности Участника.

В соответствии с пунктом 5.1 «Методики оценки деловой репутации и финансового состояния» Документации ограничивающие факторы используются для принятия решения о соответствии/несоответствии Участника требованиям к деловой репутации. Участник, соответствующий 5 (пяти) и более ограничивающим факторам, должен быть рекомендован к отклонению.

Пунктом 32.9.7 раздела 8 Приложения №3 «Отборочные критерии оценки заявок участников конкурса» Документации предусмотрено, что финансовое состояние участника по результатам оценки финансово-экономической устойчивости участника должна составлять от 0,45 до 0,9.

Подпунктом «е» пункта 2.5.4.1 Документации установлено требование, что участник Конкурса должен включить в состав заявки копию бухгалтерской (финансовой) отчетности за последние 3 года.

Согласно пункту 6.4.2.1 «Методики оценки деловой репутации и финансового состояния» Документации установлено требование к расчету финансовой

устойчивости участника: «Для расчета финансовых показателей используются данные бухгалтерской отчетности Участников закупочной процедуры по состоянию на 3 отчетные даты: предпоследний и последний завершённые финансовые годы, а также последняя отчетная дата незавершённого финансового года. В части влияния на итоговую оценку финансовые показатели, рассчитанные на указанные отчетные даты, учитываются с весовыми коэффициентами отчетных дат, представленными в Таблице Весовые коэффициенты отчетных дат:

Предпоследний завершённый финансовый год	Последний завершённый финансовый год	Последняя отчетная дата незавершённого финансового года
25	50	25
33,3	66,7	отсутствует
отсутствует	66,7	33,3
отсутствует	отсутствует	100

Заказчиком при формировании Документации допущено разночтение подпункта «е» пункта 2.5.4.1 и пункта 6.4.2.1 «Методики оценки деловой репутации и финансового состояния» Документации, так как подпункт «е» пункта 2.5.4.1 Документации не содержит требования о наличии в составе заявки участника бухгалтерской отчетности за незавершённый финансовый год, в связи с чем «Методика оценки» Документации не может применяться в полном объеме при оценке финансового состояния заявок участников.

Кроме того, из приведенных положений методики сделать вывод о порядке начисления, присвоения 5 (пяти) и более ограничивающих факторов, не представляется возможным. Также согласно данным положениям методики, такой участник не подлежит отклонению, а лишь рекомендован к отклонению.

Таким образом, предусмотренная Заказчиком «Методика оценки деловой репутации и финансового состояния» не позволяет Заказчику произвести оценку финансового состояния заявок участников, что не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пункту 2.8.2.3 Документации в рамках отборочной стадии Организатор/Закупочная комиссия может запросить у участников Конкурса представить разъяснения или дополнения их заявок, в том числе представить отсутствующие документы, требуемые согласно положениям Документации о закупке.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также право предоставлять недостающие документы может применяться не в равной степени к участникам Конкурса.

Также, согласно пункту 2.5.3.1 Документации установлено, требование к субподрядчикам ограничивающее количество участников закупки, а именно о том, если предусмотрено пунктом 4.2.25 Документации принимать участие в Конкурсе и претендовать на победу в нем могут генеральные подрядчики, то субподрядчики должны привлекаться на условиях, предусмотренных Документацией к

генеральному подрядчику.

В соответствии с пунктом 4.2.25 Документации допускается участие генеральных исполнителей.

Согласно пунктам 2.5.3.2 - 2.5.3.3 Документации генеральный подрядчик должен доказать Заказчику, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ.

Также раздел 5 «Образцы основных форм документов, включаемых в заявку» Документации содержит обязательную к заполнению форму 16 «План распределения объемов выполнения работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиком».

Подпунктом «в» пункта 2.5.3.6 Документации установлено, что заявка генерального подрядчика должна дополнительно содержать сведения о распределении объемов работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиками по установленной в Документации о закупке форме «План распределения объемов выполнения работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиками» (форма 16).

Кроме того, пунктами 21-23 раздела 8 Приложения №3 «Отборочные критерии оценки заявок участников конкурса» установлен перечень документов, подтверждающих соответствие генерального подрядчика требованиям Документации, а именно:

- письмо от имени каждого субподрядчика (оригинал; составляется в произвольной форме), подтверждающего его согласие на привлечение в качестве субподрядчика, с указанием объема и стоимости, возлагаемых на него работ, а также сроков выполнения работ/поставок/услуг. (данный пункт применяется в случае, если в документации о закупке установлены соответствующие требования);
- сведения, подтверждающие соответствие каждого субподрядчика установленным требованиям документации о закупке. (данный пункт применяется в случае, если в документации о закупке установлены соответствующие требования);
- сведения о распределении объемов работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиками по установленной в документации о закупке форме (данный пункт применяется в случае, если в документации о закупке установлены соответствующие требования).

Согласно подпункту «в» пункта 2.8.2.4 Документации по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия вправе отклонить заявку, которая не содержит документов, требуемых в соответствии с условиями Документации о закупке.

Установление требования о необходимости предоставления в составе заявки на момент подачи такой заявки сведений о субподрядчиках/соисполнителях, ограничивает количество участников закупки, поскольку привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения

договора, а представление вышеперечисленных документов напрямую зависит от воли третьих лиц.

Таким образом, в соответствии с положениями Закона о закупках, Заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Установление требований к иным лицам, не являющихся участником закупки не соответствует нормам части 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Подпунктом «ж» пункта 2.5.1.1 Документации установлено требование к участникам закупки, что в отношении участника закупки со стороны ПАО «РусГидро» на момент проведения процедуры закупки и подведения ее итогов должно отсутствовать вступившее в законную силу решения суда о ненадлежащем исполнении или неисполнении договорных обязательств перед ПАО «РусГидро» за исключением случаев, когда неисполнение Участником договорных обязательств стало результатом действий (бездействия) Заказчика.

Аналогичное требование установлено пунктом 32.3 раздела 8 Приложения №3 «Отборочные критерии оценки заявок участников конкурса».

Кроме того, пунктом 2.5.11 Документации установлено, что данному требованию должны отвечать, как самостоятельные участники, так и коллективные.

Также пунктом 2.5.2.4 Документации установлено требование, что каждый член коллективного участника (за исключением лидера коллективного участника, должен отвечать требованиям Документации о закупке, изложенным в пункте 2.5.1.1 (за исключением пункта 2.5.1.1и)) в части объема работ, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов выполнения работ внутри коллективного участника.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц (далее – группа лиц).

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятые лица, выступающие в составе группы лиц.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части установление требования, указанного в пункте 2.5.2.4 Документации, к коллективному участнику Конкурса не соответствует части 6 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, из Документации не представляется возможным определить каким требованиям должен отвечать конкретный член коллективного участника при намерении выполнить часть объемов работ от общего объема, предусмотренного техническим заданием Документации.

Пунктами 32.9.1 - 32.9.2 раздела 8 Приложение №3 «Отборочные критерии оценки заявок участников конкурса» Документации установлены требования к участникам закупки, а именно:

- в отношении участника должны отсутствовать судебные решения по искам третьих лиц в отношении дел, связанных с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением участником обязательств по договорам, вынесенных за последний год не в пользу Участника (<http://arbitr.ru>);

- в отношении участника должны отсутствовать исполнительные производства на сайте Федеральной службы судебных приставов (<http://fssprus.ru>);

- не должно быть открытых счетов только в «мелких» банках или использование таких счетов для расчетов по планируемым договорам с заказчиком (к мелким относятся банки, не входящие в рейтинги ИНТЕРФАКС-100 на сайте: <http://www.finmarket.ru>).

В соответствии с пунктом 5.2 «Методики оценки деловой репутации и финансового состояния» Документации вышеуказанные требования к участникам являются ограничивающими факторами к отклонению.

Таким образом, данные требования Документации ограничивают количество участников закупки, а также не являются факторами, влияющими на исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

В соответствии с пунктом 9.1.5 Приложением №1 Документации установлено, что претендент должен иметь наличие партнёрские статус с производителями, оборудование и программное обеспечение которых предлагается претендентом к поставке в рамках выполнения настоящих технических требований. Подтверждается сертификатами о партнерском статусе или авторотационными письмами от Компаний - производителей предлагаемого к поставке оборудования (поставка, пусконаладка, модернизация ИТ-оборудования ЦОД).

Также пунктом 9.1.6 Приложения №1 Документации установлено требование к претенденту о наличии полномочий от компании-владельца ЦОДа на выполнение работ по настоящим техническим требованиям, подтвержденных соответствующим авторотационным письмом и/или договором(соглашением) о намерениях по предоставлению необходимых ресурсов в рамках выполнения обязательств Претендента.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наличие в составе заявки участника вышеуказанных подтверждающих документов зависит от волеизъявления третьего лица (компании-владельца ЦОДа/ производителей оборудования, программного обеспечения), что ограничивает количество участников Конкурса, поскольку накладывает на участников Конкурса не предусмотренные законом обременения.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту «Г» пункта 1.3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает

часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

Аналогичный принцип установлен в подпункте «е» пункта 1.3.2.2 Положения о закупках.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Согласно подпункту «ж» пункта 2.5.4.1 Документации участник Конкурса должен включить в состав заявки «оригинал справки о выполнении аналогичных по характеру и объему работ договоров по установленной в Документации о закупке форме — Справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров (форма 8)».

Также пунктом 29 раздела 8 Приложение №3 «Отборочные критерии оценки заявок участников конкурса» Документации установлено требование к участникам закупки, в соответствии с которым участник должен обладать опытом выполнения аналогичных работ, соответствующих профилю лота по виду, сумме, объёму работ в соответствии с условиями документации о закупке.

Вместе с тем, Заказчиком в Документации не установлен термин «аналогичных работ», что не позволяет участникам Конкурса однозначно определить, какой именно опыт работ необходимо представить при заполнении «Справки о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров» (форма 8), чтобы заявка в полном объеме соответствовала требованиям Документации и не подлежала отклонению по результатам рассмотрения.

Кроме того, пунктом 12 раздела 8 Приложение №3 «Отборочные критерии оценки заявок участников конкурса» предусмотрено требование о том, что участник должен представить в подтверждение требованиям Документации «Заверенные Участником копии действующих лицензий и других разрешительных документов (СРО) в соответствии с действующим законодательством на виды деятельности, связанные с выполнением Договора, вместе с приложениями, описывающими конкретные виды деятельности, на которые у Участника есть разрешения, в соответствии с требованиями документации о закупке».

Вместе с тем, Документация не содержит указание, какие именно лицензии и другие разрешительные документы (СРО) необходимо представить участнику в составе заявки, что не позволяет сформировать заявку на участие в Конкурсе в полном объеме соответствующую требованиям Документации.

Таким образом, установление вышеуказанных требований и отказ в допуске участникам закупки на основании указанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.3 Положения о закупке и нарушает

требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

5. Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в Документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено подпунктом 2 пункта 6.4.14 Положения о закупке.

Согласно пунктам 6.3.4, 6.3.5 Положения о закупке участник конкурентной закупки должен подготовить заявку по форме, установленной в документации о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки требования, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

Подпунктами «и», «к» пункта 2.5.4.1 Документации установлено, что участник Конкурса должен подготовить заявку, включающую в том числе: оригинал справки о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения Договора по установленной в Документации о закупке форме — Справка о материально-технических ресурсах (форма 9); оригинал справки о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения Договора, по установленной в Документации о закупке форме - Справка о кадровых ресурсах (форма 10).

Согласно подпункту «в» пункта 2.8.2.4 Документации по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия вправе отклонить заявку, которая не содержит документов, требуемых в соответствии с условиями Документации о закупке.

Разделом 5 «Образцы основных форм документов, включаемых в заявку» Документации предусмотрены к заполнению «Справка о материально-технических ресурсах» (форма 9), «Справка о кадровых ресурсах» (форм 10) (далее - Формы).

Вместе с тем, Документацией не предусмотрено требований к МТР и кадровым ресурсам.

Таким образом, Формы не подтверждают требований Документации и отсутствие таких Форм не должно являться причиной для отклонения заявки участника закупки.

Кроме того, разделом 8 Документации предусмотрен перечень оснований для отклонения заявок на участие в Конкурсе, в то время, как по большинству положений указанного раздела, требований к составу и содержанию заявки, установленным в пункте 2.4 Документации, не установлено.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о

закупке указываются требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Предметом Конкурса является выполнение работ по модернизации центра обработки данных РусГидро к внедрению SAP ERP.

Кроме выполнения работ, для размещения системы, подрядчик обязан предоставить Заказчику помещение, оснащённое необходимыми инженерными системами и отвечающее перечисленным требованиям (далее - Помещение ЦОД), в том числе здание, в котором размещено Помещение ЦОД должно быть размещено на территории Российской Федерации (РФ) (пункт 5.2 Технического задания).

При этом не представляется возможным определить технические характеристики помещения, необходимого для размещения указанной системы, а также право на основании которого используется участником такое помещение (собственность, аренда и т.д.).

Таким образом, указанные действия Заказчика противоречат требованиям пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эн Джи Тел» от б/д № 00425/1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро», организатора ООО «ЦПТС» при проведении открытого одноэтапного конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по лоту «Модернизация центра обработки данных РусГидро к внедрению SAP ERP» для нужд ПАО «РусГидро» (Лот № 1/156-ДИТ-2016-ИА) (извещение № 31604089276) необоснованной.

2. Признать ПАО «РусГидро», организатора ООО «ЦПТС» нарушившими часть 1 статьи 2, пункты 2, 9, 12 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению Предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.10.2016 № 223ФЗ-573/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

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