

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-217/22

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Диджитал Дизайн» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

27.05.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>.,

при участии представителей:

ПАО «РусГидро»: <...>, <...>.,

ЗАО «Диджитал Дизайн»: <...>, <...>.,

представители АО «РАД» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ЗАО «Диджитал Дизайн» от 19.05.2022 № 380/22-МСК на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на создание информационной системы формирования консолидированной инвестиционной программы Группы РусГидро (ИС КИПР) и управления Производственной Программой для нужд Группы РусГидро (ИС УПП) на единой информационной платформе (извещение № 32211116489), 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 ЗАО «Диджитал Дизайн» (далее – Заявитель) от 19.05.2022 № 380/22-МСК на действия

(бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на создание информационной системы формирования консолидированной инвестиционной программы Группы РусГидро (ИС КИПР) и управления Производственной Программой для нужд Группы РусГидро (ИС УПП) на единой информационной платформе (извещение № 32211116489) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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. 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 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 положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Закона о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 09.02.2022.
2. Начальная (максимальная) цена договора – 213 333 330 рублей без НДС.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 22.03.2022.
4. На участие в Конкурсе подано 7 заявок.
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 25.04.2022.

6. По результатам рассмотрения заявок соответствующими требованиями Документации признаны 3 заявки участников закупки.
7. Дата подведения итогов – 26.04.2022.
8. По результатам подведения итогов победителем признан участник с идентификационным номером заявки № 60692 с предложением о цене договора в размере 212 459 600 рублей без НДС.

В целях полного и всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 25.05.2022 по 27.05.2022.

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 Закона о закупках 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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба 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, а также выслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с протоколом от 05.05.2022 № 3/ВП заявка Заявителя не допущена к участию в Конкурсе на основании подпунктов а, б пункта 4.9.6 Документации в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям Документации.

Подпунктами а, б пункта 4.9.6 Документации установлены основания для отклонения заявок участников закупки, в том числе в связи с несоответствием заявки участника закупки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов, а также в связи с несоответствием участников требованиям Документации о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 1 раздела 7.1 приложения № 1 «Технические требования» к Документации (далее – Технические требования) «участник должен обладать достаточным для исполнения договора опытом исполнения соответствующих проектов, в том числе:

- а. Наличие опыта выполнения работ по созданию (развитию, модернизации) информационных систем и/или автоматизированных систем и/или порталов (сайтов) за последние 5 (пять) лет, при этом учитываются только выполненные участником договоры (с учетом правопреемственности), причем Участником должны быть исполнены обязательства в общем совокупном объеме не менее 40% от начальной (максимальной) цены договора за последние 5 (пять) лет, предшествующих дате подачи заявки на участие в настоящей закупочной процедуре;

б. Наличие у Участника не менее 1 (одного) исполненного договора по созданию (развитию, модернизации, настройке и адаптации) автоматизированных систем по управлению проектами за последние 5 лет, выполненного на базе программного обеспечения, входящего в реестр отечественного программного обеспечения (<https://reestr.digital.gov.ru/>).

Соответствие установленному требованию подтверждается путем представления участником закупки в составе заявки сведений о ранее выполненных договорах по форме «Справка об опыте участника», приведенной в Документации о закупке, с обязательным представлением (приложением к заявке) копий договоров/контрактов/соглашений и актов сдачи-приемки выполненных работ/оказанных услуг. Представленный договор/контракт/соглашение в отсутствие актов сдачи-приемки по нему (в отношении всех этапов исполнения обязательств), или подтверждающий часть или выполнение иных работ/услуг Заказчиком не оцениваются и не являются подтверждением совокупного опыта Участника. Сведения не позволяющие явно/однозначно определить опыт Участника не оцениваются».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя представили материалы и сообщили, что с целью подтверждения соответствия требованиям, установленным подпунктом б пункта 1 раздела 7.1 Технических требований, в составе заявки Заявителем представлено 4 договора, свидетельствующих о наличии у Заявителя опыта выполнения работ по внедрению, адаптации, развитию и модернизации систем управления проектами, в связи с чем Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили материалы и пояснили, что с целью подтверждения требований, установленных подпунктом б пункта 1 раздела 7.1 Технических требований, участникам Конкурса необходимо иметь опыт по созданию нового продукта либо развитию, модернизации, настройке и адаптации продукта, созданного участником, в результате которого заказчику передается автоматизированная система управления проектами.

Вместе с тем, по мнению представителей Заказчика, представленные Заявителем договоры не свидетельствуют о наличии опыта по созданию (развитию, модернизации, настройке и адаптации) автоматизированных систем по управлению проектами за последние 5 лет, выполненных на

базе программного обеспечения, входящего в реестр отечественного программного обеспечения (<https://reestr.digital.gov.ru/>), ввиду несоответствия предметов вышеуказанных договоров требованиям, установленным подпунктом б пункта 1 раздела 7.1 Технических требований, в связи с чем заявка Заявителя отклонена Заказчиком.

Комиссией ФАС России установлено, что указанное Заказчиком в Документации требование о наличии не менее 1 (одного) исполненного договора, подтверждающего опыт по созданию (развитию, модернизации, настройке и адаптации) автоматизированных систем по управлению проектами за последние 5 лет, не свидетельствует о необходимости предоставления участниками закупки исполненных договоров по развитию, модернизации, настройке и адаптации продукта, созданного исключительно участником, в результате которого заказчику передается автоматизированная система управления проектами.

При этом представителем Заказчика на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих несоответствие вышеуказанных договоров, представленных Заявителем в составе заявки, квалификационным требованиям, в связи с чем Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о несоответствии таких договоров требованиям Документации.

Также, по мнению Комиссии ФАС России, отсутствие у участника закупки опыта выполнения работ по предмету закупки, а также документов, подтверждающих наличие такого опыта, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, что, как следствие, ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, в случае, если законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ и услуг не установлены обязательные требования о наличии у участника закупки опыта, связанного с предметом закупки, заказчики не вправе устанавливать соответствующие требования в документации о закупке и, как следствие, отклонять заявки участников закупки на основании неправомерных квалификационных требований.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего к участникам Конкурса вышеуказанное требование, и, как следствие, отклонившего заявки участников, ограничивают количество участников Конкурса, что

противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Диджитал Дизайн» (ИНН: 7803009412; ОГРН: 1037843033458) от 19.05.2022 № 380/22-МСК на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (ИНН: 2460066195; ОГРН: 1042401810494) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на создание информационной системы формирования консолидированной инвестиционной программы Группы РусГидро (ИС КИПР) и управления Производственной Программой для нужд Группы РусГидро (ИС УПП) на единой информационной платформе (извещение № 32211116489) обоснованной.
2. Признать ПАО «РусГидро» нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 9 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, в соответствии с принятым решением от 27.05.2022 по делу № 223ФЗ-217/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 27.05.2022 № 223ФЗ-217/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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