

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-180/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Антей» 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»

14.03.2017

Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Антей» от 01.03.2017 № 09-34584 (вх. от 02.03.2017 № 31012/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение СМР с поставкой материалов по титулу: «ВЛ 500 кВ Трубная-Южная. Устройство защитных дамб и замена аварийной опоры № 291» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - Волго-Донское ПМЭС (извещение № 31704764084), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Антей» (далее — Заявитель) от 01.03.2017 № 09-34584 (вх. 02.03.2017 № 31012/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее — Заказчик), организатора АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» (далее — Организатор) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение СМР с поставкой материалов по титулу: «ВЛ 500 кВ Трубная-Южная. Устройство защитных дамб и замена аварийной опоры № 291» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - Волго-Донское ПМЭС (извещение № 31704764084) (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 товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ФСК ЕЭС», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ФСК ЕЭС» от 09.01.2017 № 352 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (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 и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

07.02.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 27.03.2017 в 13:00;

Дата и время рассмотрения заявок 27.03.2017 в 13:00;

Дата и время подведения итогов 29.05.2017 в 13:00.

В ходе заседания 13.03.2017 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 14.03.2017.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком неправомерно предусмотрена возможность отклонения заявок участников, аффилированных между собой.

2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование об обязательной регистрации участников для участие в Конкурсе на электронной торговой площадке, а также о подтверждении на электронной торговой площадке статуса принадлежности участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства.

3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций.

4. Документация не содержит в полном объеме информации о месте и дате рассмотрения заявок и подведения итогов по результатам закупки.

5. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование,

о том что участник должен выполнять не менее 30% монтажных работ собственными силами.

6. Заказчиком неправомерно установлены избыточные требования к страховой организации, с которой при поставке Поставщик заключает договор страхования.

Представитель Заказчика, Организатора с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документацией.

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

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно предусмотрена возможность отклонения заявок участников, аффилированных между собой.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 5 статьи 1.3 Положения о закупке.

Пунктом 1.5.6 Тома 1 Документации установлено, что с целью исключения рисков недобросовестной конкуренции при проведении Конкурса, конкурсная комиссия вправе отклонить заявки участников Конкурса, аффилированных между собой (понятие аффилированного лица согласно ст.4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»).

Вместе с тем, Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлены вышеуказанные требования, так как Законом о закупках не предусмотрено ограничение участия в закупочной процедуре лиц, аффилированных с иными участниками закупки.

Кроме того, наличие у участника закупки аффилированности с иным участником закупки, однозначно не свидетельствует о ненадлежащем исполнении обязательств по договору и недобросовестности такого участника закупки.

При этом из положений Документации не представляется возможным определить условия реализации права конкурсной комиссии отклонить заявку

участника закупки на указанных основаниях, в связи с чем данное требование может применяться в неравной степени к участникам закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации данного требования в качестве обязательного к участникам Конкурса, а также отказ в допуске на основании вышеуказанного требования противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, Заказчиком в ЕИС размещен протокол изменений в Документацию от 10.03.2017 № 34584/000169361, согласно которому пункт 1.5.6 Тома 1 Документации исключен.

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование в Документации об обязательной регистрации участников для участие в Конкурсе на электронной торговой площадке, а также о подтверждении на электронной торговой площадке статуса принадлежности участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства (далее - МСП).

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

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.

В соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке должно содержать, в том числе сведения о способе закупки (открытый конкурс, открытый аукцион или иной предусмотренный положением о закупке способ).

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно Извещению Организатор приглашает юридических и физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей), являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства к участию в открытом одноэтапном конкурсе без предварительного квалификационного отбора (далее – Конкурс) на право заключения договора на выполнение СМР с поставкой материалов по титулу: «ВЛ 500 кВ Трубная-Южная. Устройство защитных дамб и замена аварийной опоры № 291» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - Волго-Донское ПМЭС.

В соответствии с пунктом 4 Извещения участвовать в Конкурсе может любое юридическое и физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, являющееся субъектом малого и среднего предпринимательства, зарегистрированное в системе ЭТП «ТЗС – Электра» (далее - ЭТП) и получившее на ЭТП статус принадлежности к субъекту малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 2.3.1.1 Тома 1 Документации участвовать в Конкурсе может любое юридическое, физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, являющееся субъектом малого и среднего предпринимательства, зарегистрированное в системе ЭТП и получившее на ЭТП статус принадлежности к субъекту малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 1.3.1 Тома 1 Документации для участия в Конкурсе лицо должно быть зарегистрировано в системе ЭТП в качестве Участника данной системы, т.е. должен заключить соответствующий договор с оператором системы в соответствии с правилами, условиями и порядком регистрации на ЭТП, а также должно быть зарегистрировано системой ЭТП в качестве Участника данного Конкурса в установленном порядке. Кроме того Участник должен указать на ЭТП наличие статуса принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии с регламентом и правилами данной ЭТП.

Согласно пункту 2.6 Тома 1 Документации заявки подаются на ЭТП, Порядок подачи заявок на ЭТП определяется правилами и инструкциями данной системы.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчик пояснили, что требование о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства установлено Постановлением Правительства от 11.12.2014 №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также, что Заявитель не зарегистрирован в качестве участника на ЭТП.

Как следует из пояснений Заказчика для участия в закупке участникам зарегистрированным на ЭТП необходимо поставить отметку в предусмотренном функционалом ЭТП окне о принадлежности к МСП.

Также представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заявитель не является зарегистрированным участником ЭТП, так как данное требование накладывает на Заявителя финансовые обременения.

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов и информации подтверждающих, что требования Документации об обязательной регистрации участников для участие в Конкурсе на электронной торговой площадке, а также о подтверждении на электронной торговой площадке статуса принадлежности участника закупки к МСП являются неправомерными и ограничивают возможность участия в закупочной процедуре.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о предоставлении участником закупки в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций.

В соответствии с пунктом 4.7.9 Положения о закупке требования к участникам закупки устанавливаются Документацией.

Согласно пункту 2.4.1 участник закупки должен подготовить заявку, включающую, в том числе документы, подтверждающие правоспособность, финансовую устойчивость, квалификацию участника конкурса.

Пунктом 2.3.2.2 Тома 1 Документации установлено, что документами, подтверждающими финансовую устойчивость участника Конкурса являются оригиналы или нотариально заверенные копии: справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, форма которой утверждена Приказом от 21 июля 2014 г. N ММВ-7-8/378@, выданной соответствующими подразделениями Федеральной налоговой службы не ранее чем за 30 дней до срока окончания подачи заявок (код по классификатору налоговой документации 1120101); справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, форма которой утверждена Приказом ФНС России от 05.06.2015 N ММВ-7-17/227@, выданной соответствующими подразделениями

Федеральной налоговой службы не ранее чем за 30 дней до срока окончания подачи заявок (код по классификатору налоговой документации 1160080) (далее — Справки из налогового органа).

Вместе с тем, требование о предоставлении в составе заявки оригиналов или нотариально заверенных копии Справок из налогового органа накладывает на участника закупки дополнительные обязанности, связанные с необходимостью обращения в налоговый орган, а также указанные справки не являются подтверждением ненадлежащего исполнения обязательств по договору заключаемого по результатам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика выразившиеся в установлении в Документации требования о предоставлении указанных выше справок в составе заявки участника, противоречат подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Документация не содержит в полном объеме информации о месте и дате рассмотрения заявок и подведения итогов по результатам закупки.

В соответствии с частью 7 пункта 9 части 10 статьи 4 извещение должно содержать сведения о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках Документация должна содержать информацию о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Аналогичное требование предусмотрено пунктом 6.3.1.7 Положения о закупке.

Согласно пункту 12 Извещения предусмотрено, что Организатор проводит вскрытия поступивших Конкурсных заявок в порядке предусмотренном регламентом системы ЭТП, начиная с 28.02.2017 в 12:00 по адресу Организатора: 109028, г. Москва, Б. Николоворобинский переулок д. 9/11, 5-й этаж, офис 511.

Пунктом 2.8.4 Тома 1 Документации установлено, что Организатор Конкурса проводит публичную процедуру вскрытия поступивших заявок в порядке, предусмотренном правилами ЭТП, по адресу и во время, указанные в Извещении о проведении Конкурса в присутствии не менее чем двух членов конкурсной комиссии.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком размещена информации о месте и дате рассмотрения заявок в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, в связи

с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, о том что участник должен выполнять не менее 30% монтажных работ собственными силами.

Пунктом 2.3.3.2 Тома 1 Документации участник Конкурса должен выполнять не менее 30% монтажных работ с использованием собственных ресурсов (включая ресурсы ДО). При нарушении этого требования, конкурсная заявка данного Участника, по решению конкурсной комиссии, может быть отклонена. При необходимости выполнения наладочных работ по РЗА и АСУ ТП, данные наладочные работы должны выполняться одной наладочной организацией.

В соответствии с пунктом 2.3.3.1 Тома 1 Документации участники Конкурса могут привлекать субподрядчиков как из числа субъектов МСП, так и не являющихся ими, при условии соблюдения нижеприведенных требований.

Вместе с тем, установление соотношения разделения объема работ между подрядчиком /генподрядчиком и субподрядчиками, является вмешательством в деятельность хозяйствующего субъекта.

Учитывая изложенное, действия Заказчика выразившиеся в установлении в Документации требования о выполнении не менее 30% монтажных работ с использованием собственных ресурсов, противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлены избыточные требования к страховой организации, с которой при поставе Поставщик заключает договор страхования.

Согласно статье 742 Гражданского кодекса Российской Федерации договором строительного подряда может быть предусмотрена обязанность стороны, на которой лежит риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых при строительстве, либо ответственность за причинение при осуществлении строительства вреда другим лицам, застраховать соответствующие риски. Сторона, на которую возлагается обязанность по страхованию, должна предоставить другой стороне доказательства заключения ею договора страхования на условиях, предусмотренных договором строительного подряда, включая данные о страховщике, размере страховой суммы и застрахованных рисках.

Пунктом 17 Проекта договора Документации установлено, что страховая компания, с которой Поставщик заключает Договор страхования, должна быть

надежной и отвечать, в том числе следующим требованиям: размер оплаченного уставного капитала составляет не менее 2 000 млн. рублей; размер собственных средств - не менее 2 500 млн. рублей; опыт работы на страховом рынке - не менее 10 лет; наличие опыта участия в страховании и/или перестраховании рисков предприятий российской электроэнергетики. Соблюдение требований, установленных органом страхового надзора: по соотношению между фактическим и нормативным размерами маржи платежеспособности (оценивается по форме № 6 — страховщик); по составу и структуре активов, принимаемых для покрытия страховых резервов и собственных средств (оценивается по формам № 7- страховщик и 14 — страховщик). Наличие лицензии на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Наличие разветвленной филиальной сети, обеспечивающей представительство страховой компании не менее чем в 75% субъектов Российской Федерации.

Кроме того, подрядчик обязуется в течение 3 (трех) рабочих дней с момента подписания Договора заключить договор комбинированного страхования рисков случайной гибели или случайного повреждения объекта, материалов, оборудования и другого имущества, используемого при выполнении работ, ответственности за причинение вреда третьим лицам при проведении строительно-монтажных работ на объекте в полном соответствии с проектом договора страхования. Подрядчик обязуется до подписания договора страхования обратиться к уполномоченному консультанту Заказчика по страхованию с целью подбора консультантом оптимальных условий страхования, а также подготовки договора страхования. Подрядчик обязан представить Заказчику согласованное письмо от консультанта с приложением согласованного с консультантом проекта Договора страхования.

Вместе с тем, в Документации Заказчиком не установлено, что объект на предмета закупки имеет гриф секретности, в связи с чем требование о наличии у страховой организации лицензии на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну является неправомерным, а также наличие разветвленной филиальной сети, обеспечивающей представительство страховой компании не менее чем в 75% субъектов Российской Федерации не является показателем надлежащего выполнения обязательств страховой организации по договору страхования.

Кроме того, Заказчиком в Документации не установлен порядок оценки соблюдения страховой организации требований, установленных органом страхового надзора по формам 6, 7, 14, а также положения Документации не содержать указания на то какая именно оценка будет производиться.

Вместе с тем, Заказчик обременяет победителя закупки заключить

договор в сроки предусмотренные заказчиком, а также на условиях подобранных консультантом Заказчика, что ограничивает возможность потенциального победителя в выборе страховой компании и является вмешательством в хозяйственную деятельность субъекта закупки, кроме того, соответствии указанным требованием не влияет на исполнение обязательств по договору страхования между поставщиком и страховой организацией.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлены требования в Документации к страховому договору рисков, что противоречит требованиям Положения о закупке, что противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

7. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

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.

Согласно расчету начальной максимальной цены договора в составе Документации стоимость договора включает проектно-изыскательские и строительно-монтажные работы.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса (далее - ГрК РФ) Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и

безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Отсутствие в Документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о закупке на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого договора, что лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в ЕИС размещены Приложения Б,В,Г проектно-сметной документации, а также техническая часть, которая содержит по мнению Заказчика всю необходимую для формирования заявки техническую информацию.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу, Заказчиком не размещена в полном объеме проектно-сметная документация в ЕИС, что нарушает пункт 3 части 9 статьи 4, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. В соответствии с пунктом 4.7.9 Положения о закупке требования к участникам закупки устанавливаются Документацией.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 5 статьи 1.3 Положения о закупке.

8.1 В соответствии с абзацем «е» пункта 2.3.2.1. Тома 1 Документации заявка участника должна содержать, в том числе анкету (в формате Excel) с приложением справки о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) по установленной в

настоящей Документации форме (раздел 4, форма 6, форма 6.1).

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, пунктом 2.3.2.1. Тома 1 Документации, также предусмотрено, что в случае возникновения необходимости, организатор Конкурса, по решению конкурсной комиссии вправе запросить сведения либо документы, подтверждающие сведения, представленные участником в «Справке о цепочке собственников» участника конкурсной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Также пунктом 2.9.2.5 Тома 1 Документации при проведении отборочной стадии организатор Конкурса 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.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение организатора закупки правом запрашивать сведения либо документы, подтверждающие сведения, представленные участником в «Справке о цепочке собственников», содержит риски необъективного рассмотрения заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что в конечном счете может повлечь ограничение количества участников Конкурса.

Вместе с тем, применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки. При этом в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

8.2 Согласно абзацам «з-и» пункта 8 Извещения участник закупки должен иметь

- собственный и/или привлеченные кадровые ресурсы для исполнения договора;

- собственный и/или арендованные материально-технические ресурсы (машины и механизмы, специальные приспособления и инструменты) для выполнения работ.

В соответствии с абзацами «з-и» пункта 2.3.1.5 Тома 1 Документации участник должен иметь

– собственные и/или привлеченные кадровые ресурсы для исполнения договора, не менее: ИТР - 3 человек; монтажники – 6 человек; электромонтеры по работам на ВЛ – 6 человек; метчик не менее 1 человек.

– собственные и/или арендованные материально-технические ресурсы (машины и механизмы, специальные приспособления и инструменты) для выполнения работ, не менее: автомобиль бортовой (2,5т)-2 ед., гидроподъемник (АГП) высотой подъема 32м или телескопическая вышка (32м) – 2 ед.; кран на автомобильном ходу 25 т.– 1ед.; агрегат сварочный передвижной – 1 ед.; лебедки электрические (16 т.) – 1ед., гидравлический пресс – 1 шт.; экскаватор-погрузчик 1 ед.; виброплита.

Подпунктами 4, 5 пункта 2.3.2.3 Тома 1 Документации установлено, что документами подтверждающим квалификацию участника являются, в том числе :

– справку, подтверждающую наличие у Участника соответствующих собственных либо привлеченных кадровых ресурсов, необходимых для полного и своевременного выполнения Договора по установленной в настоящей Конкурсной документации форме (раздел 4, форма 9) с обязательным указанием данных по специалистам по категориям: СМР;

– справку, подтверждающую наличие у Участника соответствующих собственных либо привлеченных материально-технических ресурсов, необходимых для полного и своевременного выполнения Договора по установленной в настоящей документации форме (раздел 4, форма 8).

При этом, в соответствии с пунктом 9.1.10.1 Положения о закупке победителем конкурса признается участник, представивший конкурсную заявку, которая решением конкурсной комиссии признана наилучшей по результатам оценочной стадии.

Наличие у участников закупки опыта выполнения договоров за последние три года, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке.

8.3 Подпунктом 3 пункта 2.3.2.3 Тома 1 Документации установлено, что документом подтверждающим квалификацию участника является, в том числе копию сертификата ISO 14001 или утвержденную руководителем организации программу реализации мероприятий по охране окружающей среды с приложением последнего акта проверки органами государственных надзорных органов (Росприроднадзора, экологического надзора).

Вместе с тем, сертификат ISO 14001 или утвержденная руководителем организации программа реализации мероприятий по охране окружающей среды не являются документами подтверждающими надлежащие исполнение обязательств по договору, в связи с чем не могут являться критерием допуска к участию в закупке.

8.4 Согласно пункту 6.3.2.1 Положения о закупке предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе требования и перечень

документов к субподрядчикам и субпоставщикам.

Пунктом 2.3.3.1 Документации предусмотрено, что участники Конкурса могут привлекать субподрядчиков как из числа субъектов МСП, так и не являющихся ими.

В соответствии с пунктом 2.3.3.3 Тома 1 Документации участник Конкурса должен доказать конкурсной комиссии, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков (выполняющий 1% и более объема поставок, работ (услуг)): осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ/услуг/поставок; отвечает требованиям настоящей Документации .

Пунктом 2.3.3.4 Тома 1 Документации установлено, что участник Конкурса готовит заявку с учетом следующих дополнительных требований: в заявку включаются нотариально заверенные копии подписанных с двух сторон соглашений о намерениях заключить договор, в случае признания участника победителем, между участником и каждым привлекаемым субподрядчиком, с указанием перечня, объема, стоимости и сроков выполнения возлагаемых на субподрядчика соответственно работ/услуг/поставок; сведения, подтверждающие соответствие каждого субподрядчика установленным требованиям в объеме выполняемых им соответственно работ/услуг/поставок с предоставлением документов согласно. Предоставляемые субподрядчиком Формы 1.1, 6,6.1 – 7, 10, 13, 14 заполняются субподрядчиком с указанием его наименования и наименования участника Конкурса и заверяются подписью и печатью участника.

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.

8.5 Кроме того, абзацем «е» пункта 2.3.1.5 Тома 1 Документации предусмотрено, что участник закупки должен иметь соответствующие документы на осуществление функций генерального подрядчика (в случае привлечения субподрядчиков); с указанием допусков на выполнение работ на особо опасных и технически сложных объектах; приложения к СРО в соответствии с Перечнем видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в действующей редакции (далее Перечень) к Приказу Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 № 624: III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту: 1.2. Геодезический контроль точности геометрических параметров зданий и сооружений, 2.2.

Строительство временных: дорог; площадок; инженерных сетей и сооружений, 3.1. Механизованная разработка грунта, 7.1. Монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений, 20.6. Монтаж и демонтаж опор для воздушных линий электропередачи напряжением до 500 кВ, 20.9. Монтаж и демонтаж проводов и грозозащитных тросов воздушных линий электропередачи напряжением свыше 35 кВ.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо осуществляющее строительство, вправе выполнять определённые виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства является наличие у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Вместе с тем, Заказчиком в нарушение части 1 статьи 2 неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки свидетельства о допуске к иным видам работ помимо организации строительства.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных положений, требований в Документации противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. 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.

В соответствии с 6.3.2.12 Положения о закупке должна содержать, в том числе критерии и порядок оценки.

Согласно пункту 2.9.1.6 Тома 1 Документации оценка заявок может включать две стадии: отборочную стадию ; оценочную стадию.

Пунктом 2.9.3 Тома 1 Документации установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки: цена заявки (рейтинг по критерию стоимости) — весовой коэффициент 0,6, квалификация и надежность участника — весовой коэффициент 0,4.

Так Заказчиком по критерию «Квалификация и надежность участника» установлены подкритерии: наличие МТРИО - весовой коэффициент 0,5,

наличие квалифицированных кадровых ресурсов - весовой коэффициент 0,5.

По подкритериям «Наличие МТРиО» и «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов» оценка производится на основании документов заявки участника. Оценка «0» баллов присваивается если кадровых и материально-технических ресурсов достаточно (в соответствии с установленными требованиями пункта 2.3.1.5.) для выполнения работ. Оценка «1» балл присваивается, если привлекаемые ресурсы превышают установленные минимальные требования Заказчика.

В соответствии с абзацами «з-и» пункта 2.3.1.5 Тома 1 Документации участник должен иметь:

– собственные и/или привлеченные кадровые ресурсы для исполнения договора, не менее: ИТР - 3 человек; монтажники – 6 человек; электромонтеры по работам на ВЛ – 6 человек; сметчик не менее 1 человек.

– собственные и/или арендованные материально-технические ресурсы (машины и механизмы, специальные приспособления и инструменты) для выполнения работ, не менее: автомобиль бортовой (2,5т)-2 ед., гидроподъемник (АГП) высотой подъема 32м или телескопическая вышка (32м) – 2 ед.; кран на автомобильном ходу 25 т.– 1ед.; агрегат сварочный передвижной – 1 ед.; лебедки электрические (16 т.) – 1ед., гидравлический пресс – 1 шт.; экскаватор-погрузчик 1 ед.; виброплита.

Вместе с тем, из указанного порядка оценки предусмотренного Документацией не представляется возможным установить, предмет оценки, поскольку невозможно определить, какие именно показатели подлежат улучшению: количество сотрудников, их стаж, по конкретной или каждой позиции.

Учитывая изложенное, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения обязательств по договору.

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 «Антей» от 01.03.2017 № 09-34584 (вх. от 02.03.2017 № 31012/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение СМР с поставкой материалов по титулу: «ВЛ 500 кВ Трубная-Южная. Устройство защитных дамб и замена аварийной опоры № 291» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - Волго-Донское ПМЭС (извещение № 31704764084) обоснованной в части неправомерно предусмотренной возможности отклонения заявок участников, аффилированных между собой, неправомерно установленного требования о предоставлении участником закупки в составе заявки справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций, неправомерно установленного требования о выполнении участником монтажных работ собственными силами в размере не менее 30%, неправомерно установленных требований к страховой организации.

2. Признать ПАО «ФСК-ЕЭС» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 3 части 9, пункты 1, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ПАО «ФСК-ЕЭС» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 14.03.2017 № 223ФЗ-180/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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