

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-499/17

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

31.05.2017

Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Ленэнерго»: <...> - доверенность от 02.05.2017 № 117-17, <...> — доверенность от 30.12.2016 № 730-16,

Представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по строительству КТПМ 35кВ в районе РП 1892 с КЛ 35кВ (1 и 2 этап) (в части установки КТПМ 35 кВ) (ПИР, АН, ПО, СМР, ПНР) (170912) (извещение № 31705093470) 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 <...> (далее — Заявитель) от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по строительству КТПМ 35кВ в районе РП 1892 с КЛ 35кВ (1 и 2 этап) (в части установки КТПМ 35 кВ) (ПИР, АН, ПО, СМР, ПНР) (170912) (извещение № 31705093470) (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 Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» на основании протокола от 30.10.2015 №206 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее – ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

05.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

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

1. Заказчиком неправомерно объединены в один лот строительно-монтажные и проектно-изыскательские работы;

2. В Документации неправомерно установлены избыточные требования к участникам закупки;

3. В Документации установлен некорректный порядок оценки.

Представители Заказчика 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, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот строительно-монтажные и проектно-изыскательские работы.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичные принципы предусмотрены подпунктами «а», «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) 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.

Пунктом 1.1 Проекта договора Документации предусмотрено, что подрядчику необходимо выполнить проектные и изыскательские работы, работы по разработке рабочей документации, работы по оформлению землеустроительной и градостроительной документации, в объеме, достаточном для прохождения государственной/негосударственной экспертизы и достаточном для оформления прав собственности на построенный Объект, а также обеспечить согласование в установленном порядке всей документации с соответствующими государственными органами и органами местного самоуправления, обеспечить согласование рабочей документации с Заказчиком; выполнить строительно-монтажные и пуско-наладочные работы; осуществить авторский надзор за строительством/реконструкцией; обеспечить комплектацию Объекта материалами, оборудованием, запасными частями к оборудованию в соответствии с Проектной и Рабочей документацией и сдать результат работ Заказчику, а Заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в порядке, предусмотренном Договором.

Таким образом, Заказчиком в нарушение требований части 1 статьи 2 Закона о закупках, объединены в один лот работы по проектированию, строительству и поставке оборудования.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно объединены в один лот строительно-монтажные и проектно-изыскательские работы, что ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

2.1 Пунктом 1.5.6 Документации установлено, что конкурсная комиссия, вправе отклонить заявки участников Конкурса, аффилированных между собой.

Вместе с тем, 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.

2.2 Согласно пункту 2.9.2.2 Документации в рамках отборочной стадии, при отсутствии, либо недостаточности в заявке какой-либо информации или каких-либо документов, либо наличия замечаний к заявке, возникших в ходе ее рассмотрения и не позволяющих в полной мере оценить квалификацию участника в соответствии с установленными требованиями, организатор по решению комиссии вправе запросить у участника недостающие документы либо разъяснения по имеющимся замечаниям, предоставив участнику для устранения замечаний и предоставления документов минимально необходимый срок. При этом все возможные риски отклонения заявки и ответственность, связанные с несвоевременным предоставлением документов по запросу организатора, несет Участник. Документы, поступившие в ответ на запрос после истечения указанного в нем срока, Организатор вправе не принимать, а Конкурсная комиссия не рассматривать и не учитывать при принятии решений в рамках Конкурса.

Кроме того, пунктом 2.9.2.3 Документации предусмотрено, что при проверке правильности оформления заявок Заказчик вправе не обращать внимание на мелкие недочеты и погрешности, которые не влияют по существу на суть Конкурсной заявки. Конкурсная комиссия с письменного согласия участника Конкурса также может исправлять очевидные арифметические и грамматические ошибки.

Также пунктом 2.9.2.6 Документации предусмотрено, что 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.

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

2.3 В соответствии с абзацем «д» пункта 2.3.2.1.1 Документации заявка участника должна содержать, в том числе информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по установленной в Документации форме с подтверждением, заверенными выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, для ЗАО и ОАО дополнительно заверенными выписками из реестра акционеров.

Также, в соответствии с подпунктом 8 пункта 2.4.1 Документации участник должен подготовить заявку включающую, в том числе сведения в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) (раздел 4, форма 6.1) (с приложением файла «Справка о цепочке собственников», выполненным в формате Excel), Согласие на обработку персональных данных (раздел 4, форма 6.2).

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

2.4 Пунктом 2.3.2.1.2 Документации установлено, что документами, подтверждающими финансовую устойчивость участника Конкурса являются, в том числе:

- заверенная участником копия справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, выданной соответствующими подразделениями Федеральной налоговой службы не ранее чем за 3 (три) месяца до срока окончания подачи заявок (по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 июля 2014 г. № ММВ-7-8/378@). Справка может быть представлена в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа в порядке, установленном законодательством РФ (далее — Справа из налогового органа);

- заверенная участником копия заключения аудиторской проверки за последний отчетный год в случаях, когда проведение аудиторской проверки в соответствии с законодательством Российской Федерации обязательно, а также

в случае наличия заключения аудиторской проверки при проведении добровольного аудита.

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

2.5 Согласно пункту 2.9.2.1 Документации 2.9.1.1 в рамках отборочной стадии Конкурсная комиссия проверяет, в том числе наличие/отсутствие признанных Участником претензий либо судебных решений против Участника вследствие неисполнения обязательств по договорам, заключенным с ПАО «Ленэнерго».

Также пунктом 2.3.1.2 Документации установлено, чтобы претендовать на победу в Конкурсе и получения права заключить договор, участник Конкурса должен отвечать требованиям, в том числе участник закупки может предоставить информацию, подтверждающую отсутствие у него отрицательного опыта (под отрицательным опытом понимается наличие вступивших в законную силу судебных решений, подтверждающих невыполнение и/или ненадлежащее выполнение Участником обязательств по аналогичным предмету и сумме договорам). Конкурсная комиссия вправе при принятии решения о соответствии участника закупки принять во внимание наличие судебных решений по искам Заказчиков не в пользу Участника вследствие неисполнения обязательств по таким договорам, при этом, принимается во внимание систематичность таких нарушений договорных обязательств и последствия, наступившие вследствие неисполнения Подрядчиком своих обязательств по договорам.

Вместе с тем, указанное требование не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющие судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), может быть допущен к участию в закупке, в то время как участник, имеющий судебные споры с Заказчиком, подлежит отклонению.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам закупки ограничивает круг участников закупки, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

2.6 Пунктом 2.4.7 Документации предусмотрено, что существенно заниженной ценой Заявки Участника понимается предложение цены Договора (цена лота) на 20 (двадцать) и более процентов ниже относительно начальной

(максимальной) цены, определенной Заказчиком. Факт подачи участником заявки с существенно заниженной ценой, либо получения существенно заниженной цены в ходе проведения переторжки служит основанием для дополнительной экспертизы цены на предмет ее обоснованности. Организатор Конкурса имеет право отправить Участнику запросы о предоставлении обоснования существенно заниженной цены. Конкурсная комиссия имеет право отклонить заявку участника как несоответствующую требованиям Документации, если существенно заниженная цена, заявленная участником, является экономически необоснованной и может повлиять на качество работ, предусмотренное Конкурсной документацией.

Вместе с тем, Документация не содержит порядок и условия проведения дополнительной экспертизы цены на предмет ее обоснованности, а также перечень информации, документов, которые в случае направления Заказчиком запроса на обоснование существенно заниженной цены, подлежат представлению

Кроме того, в Документации не установлены критерии, на основании которых будет проводиться оценка представленной информации, документов подтверждающих экономическую обоснованность/необоснованность и влияние такой цены на качество товара/работ/услуг.

Также Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение Организатора, Заказчика закупки правом отправлять участникам запросы по обоснованию существенно заниженной цены, содержит риски необъективного рассмотрения заявок и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что может повлечь ограничение количества участников Конкурса.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований, положений Документации противоречит подпункту «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно 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.

Аналогичное требование установлено в пункте 7.4.3 Положения о закупке.

Согласно пункту 2.9.1.7 Документации оценка заявок может включать две стадии: отборочную стадию, оценочную стадию.

В соответствии с пунктом 2.9.3.1 Документации в рамках оценочной стадии Конкурсная комиссия/эксперты оценивают и сопоставляют заявки участников и проводят их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика, исходя из критериев и их весового коэффициента, указанных в Разделе 6 Документации.

Разделом 6 Документации установлены следующие критерии оценки:

цена договора (значимость данного «ценового» критерия, т.е. весовой коэффициент оценок по данному критерию, составляет 60%); обеспеченность материально-техническими (оценивается обеспеченность участников материально-техническими ресурсами согласно представленным участниками соответствующим справкам при наличии подтверждающих документов (значимость данного «неценового» критерия, т.е. весовой коэффициент оценок по данному критерию, составляет 20%), обеспеченность кадровыми ресурсами (оценивается обеспеченность участников кадровыми ресурсами согласно представленным участниками соответствующим справкам при наличии подтверждающих документов (значимость данного «неценового» критерия, т.е. весовой коэффициент оценок по данному критерию, составляет 20%).

По критерию «Обеспеченность материально-техническими ресурсами» Заказчиком установлен следующий порядок оценки: отсутствие у участника минимально необходимых МТР относительно указанных в таблице 1 «5» баллов; наличие у участника минимально необходимых МТР относительно указанных в таблице 1 «0» баллов; превышение участником параметров минимально необходимых МТР относительно указанных в таблице 1 «5» баллов.

Аналогичный порядок установлен по критерию «Обеспеченность кадровыми ресурсами».

Вместе с тем, на основании установленного в Документации порядка оценки не представляется возможным выявить лучшее предложение участника закупки, в виду отсутствия пропорциональной зависимости между представленной в заявке участника закупки информацией и количеством присваиваемых баллов.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленный порядок оценки заявок является некорректным, что нарушает пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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

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

3. 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.

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.

3.1 Согласно пункту 2.3.1.1 Документации участник должен иметь сертификаты соответствия с протоколами испытаний, подтверждающие качество оборудования. Также участник должен иметь необходимые полномочия на поставку оборудования и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей оборудования, предлагаемого в рамках настоящего Конкурса (дилерские соглашения, письма производителей и др.). В частности, производитель должен гарантировать поставку в определенные сроки, проведение шеф-монтажа и/или шеф-наладки (если нужно), распространение всех фирменных гарантий на оборудование в течение гарантийного срока, оговоренного в Документации.

Пунктом 2.3.2.1 Документации предусмотрено, что в подтверждение вышеуказанному участник закупки представляет в составе заявки заверенные участником копии сертификатов соответствия с протоколами испытаний, подтверждающие качество оборудования, копии писем подтверждающих присутствие шеф-надзора и/или шеф-наладки за монтажом оборудования, документы, подтверждающие наличие у участника системы охраны труда и соблюдения техники безопасности (наличие структурного подразделения, перечень журналов проведения вводного и первичного (на рабочем месте) инструктаж по охране труда с приложением заверенных участником копий обложки, первого листа с записями, последнего листа с записями и оборотной стороны журнала с опечатыванием).

Кроме того, в соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара, так как соответствующие документы, такие как: паспорт качества, инструкция по эксплуатации, сертификат соответствия и так далее, представляются при поставке.

Кроме того, установление требования к участникам иметь необходимые полномочия на поставку оборудования и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей оборудования на

момент подачи заявки ограничивает количество участников закупки, поскольку ограничивает возможность участия в закупке организаций, не обладающих на момент подачи заявки правом поставки товара, подтвержденным изготовителем, но имеющих возможность представить указанные документы при заключении и исполнении договора.

Также, в отсутствие обязанности изготовителя как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки, возможность участников подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – изготовителя/его официального представителя, что ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем, отсутствие на момент подачи участником закупки заявки не влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

3.2 Пунктом 2.3.1.2 Документации установлено требование, что участник должен обладать необходимыми профессиональными знаниями, технологиями, деловыми связями и опытом выполнения аналогичных работ в области электроэнергетики, в том числе по строительству/реконструкции электросетевых объектов, не менее 3-х завершенных за последние 3 года, классом напряжения не менее 35 кВ (данная информация указывается в справке о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров и подтверждается заверенными участником копиями договоров, актами по форме КС-11, КС-14).

Согласно пункту 2.3.2.1.3 Документации установлено, что участник должен включить в состав заявки следующие документы:

- справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения Договора по установленной в настоящей документации форме, с подтверждением заверенными Участником копиями товарно-транспортных накладных и паспортов транспортных средств, находящихся в собственности организации, либо заверенными Участником копиями договоров аренды/лизинга транспорта, заверенными Участником копиями свидетельств на право собственности, копиями договоров купли-продажи либо копиями договоров аренды оборудования, специальных приспособлений и инструментов, в т.ч. и для привлекаемых Участником субподрядчиков;

- справку о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения Договора, по установленной в настоящей документации форме с подтверждением копиями трудовых книжек, заверенными участником копиями удостоверений о допуске к работе в электроустановках (по числу сотрудников указанных в справке о кадровых ресурсах), в т.ч. и для привлекаемых Участником субподрядчиков.

В соответствии с пунктом 2.9.2.4 Документации по результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет заявки, которые, в том числе не отвечают установленным в настоящей документации

требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в заявке, в том числе если Участник (в т.ч. один или несколько членов коллективного участника, один либо несколько привлекаемых Участником субподрядчиков) не предоставил справку о всей цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных); поданы участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в настоящей Конкурсной документации одному либо нескольким отборочным критериям.

При этом, в соответствии с пунктом 8.1.11.1 Положения о закупке выигравшим торги на Конкурсе (победителем конкурса) 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 закупках.

Учитывая изложенное, наличие у участников закупки опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов, должны являться критериями оценки, в связи с чем не могут устанавливаться, как критерии допуска к участию в закупке.

3.3 Согласно пункту 2.3.3 Документации участники могут привлекать субподрядчиков при условии соблюдения следующего требования, что участник должен выполнять не менее 30% работ с использованием собственных ресурсов (включая ресурсы ДЗО). При нарушении этого требования, Предложение данного Участника, по решению Закупочной комиссии, может быть отклонено.

Участник должен доказать Организатору Конкурса, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков: осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика; согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ/ поставок; отвечает требованиям настоящей Документации по Конкурсу (подраздел 2.3.1.) в объеме выполняемых субподрядчиком соответственно работ. В связи с вышеизложенным Участник готовит Предложение с учетом следующих дополнительных требований: Любое юридическое или физическое лицо, в т. ч. индивидуальный предприниматель, принимающее участие в Конкурсе лично не может быть субподрядчиком у других Участников данного Конкурса. В случае невыполнения этих требований Заявки с участием такого лица могут быть отклонены без рассмотрения по существу. Любое юридическое или физическое лицо, в т. ч. индивидуальный предприниматель, не принимающее участие в данном Конкурсе самостоятельно может являться субподрядчиком у произвольного числа Участников Конкурса. Предложение должно включать сведения о распределении объемов выполнения работ между генеральным подрядчиком и субподрядчиками (предоставляется в случае участия таковых) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации.

При этом в соответствии с Проектом договора Документации подрядчик должен согласовать с Заказчиком субподрядчиков, привлекаемых для выполнения работ по Договору.

Вместе с тем, установление указанных требований на этапе подачи заявок на участие в Конкурсе, а также отказ в допуске в связи с несоответствием таким требованиям участников Конкурса необоснованно ограничивают количество участников Конкурса, поскольку не влияют на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, а также является вмешательством в хозяйственную деятельность участника/подрядчика.

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

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

3.5 Согласно пункту 5.2.23 Проекта договора Документации подрядчик обязан заключить со страховой компанией, аккредитованной Заказчиком, договор комбинированного страхования рисков случайной гибели или случайного повреждения объекта, материалов, оборудования и другого имущества, используемого при выполнении работ на объекте в пользу Заказчика, ответственности за причинение вреда третьим лицам при проведении строительно-монтажных работ на объекте.

Вместе с тем, Заказчик обременяет победителя закупки заключить договор страхования со страховой компанией, аккредитованной Заказчиком, что ограничивает возможность потенциального победителя в выборе страховой компании и является вмешательством в хозяйственную деятельность субъекта закупки, кроме того, соответствие указанному требованию не влияет на исполнение обязательств по договору страхования между поставщиком и страховой организацией.

4.6 Пунктом 2.3.1.2 Документации установлено требование к участникам закупки, в том числе о наличии допуска, выданный соответствующей СРО для выполнения конкретных видов работ, в том числе на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно части 3 статьи 52 ГрК РФ лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства,

обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Следовательно, для участия в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, достаточно наличия у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации строительства в отсутствие свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Форма свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утверждена Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 05.07.2011 № 356 (далее – Приказ). Согласно Приложению к Приказу в свидетельстве указывается предельная стоимость работ (по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства или по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства) по одному договору, на осуществление организации, которых член саморегулируемой организации вправе заключать договоры.

В соответствии с частью 1.1 статьи 55.8 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющие свидетельство о допуске к работам по организации подготовки проектной документации или организации строительства, вправе выполнять указанные работы при условии, если стоимость подготовки проектной документации или строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства по одному договору не превышает планируемую стоимость подготовки проектной документации или строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, исходя из размера которой членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд саморегулируемой организации в соответствии с частями 6 или 7 статьи 55.16 ГрК РФ. Количество договоров о выполнении работ по организации подготовки проектной документации или организации строительства, которые могут быть заключены таким членом саморегулируемой организации, не ограничивается.

Следовательно, член саморегулируемой организации вправе заключать

договоры по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства, по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает сумму, указанную в свидетельстве.

Условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации или по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства должно являться исключительно наличие у участника закупки свидетельства о допуске к организации соответствующих работ.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанное требование к наличию в составе заявки на участие в Конкурсе свидетельств о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, действия Заказчика выразившиеся в установлении в Документации вышеуказанных требований к участника закупки противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления

участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты предоставления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ленэнерго» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по строительству КТПМ 35кВ в районе РП 1892 с КЛ 35кВ (1 и 2 этап) (в части установки КТПМ 35 кВ) (ПИР, АН, ПО, СМР, ПНР) (170912) (извещение № 31705093470) обоснованной.

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

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 31.05.2017 № 223ФЗ-499/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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