

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-813/17

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Восходь» 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»**

17.08.2017

Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Восходь» от 08.08.2017 № 02-35978 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке РД, ОЗИО, ИРД, СМР, ПНР, обеспечение МТРиО по титулу «Комплексная реконструкция ПС 110 кВ Северный портал» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Юга (извещение № 31705368068), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Восходь» (далее — Заявитель) от 08.08.2017 № 02-35978 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик), организатора АО «ЭССК ЕЭС» (далее — Организатор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке РД, ОЗИО, ИРД, СМР, ПНР, обеспечение МТРиО по титулу «Комплексная реконструкция ПС 110 кВ Северный портал» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Юга (извещение № 31705368068) (далее – Запрос предложений, 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](http://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.

27.07.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 07.08.2017 в 12:00;

Дата и время рассмотрения заявок 07.08.2017 в 12:00;

Дата и время подведения итогов 09.10.2017 в 12:00;

Начальная максимальная цена закупки — 155 529 500 рублей.

В ходе заседания 16.08.2017 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 17.08.2017.

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

1. Заказчиком неправомерно установлено положение о возможности разрешения споров в Третейском суде;

2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки членства саморегулируемой организации (далее - СРО), основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, включенной в государственный реестр саморегулируемых организаций;

3. Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение о сроках выполнения работ, не соизмеримых с объёмом выполнения работ; а также Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение о сроках поставки оборудования, а именно: поставка оборудования должна осуществиться до даты подведения итогов Запроса предложений.

4. Заказчиком неправомерно установлено положение о возможности разрешения споров в Арбитражном суде г. Москвы;

5. Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно

установлены положения о проведении аттестации и проверке качества поставляемого оборудования.

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, Заказчиком неправомерно установлено положение о возможности разрешения споров в Третейском суде.

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 22.4 Проекта договора Документации предусмотрено, что в случае невозможности урегулировать споры, разногласия и требования в претензионном порядке, все споры, разногласия и требования, возникающие из настоящего Договора или прямо или косвенно связанные с ним, в том числе касающиеся его заключения, изменения, исполнения, нарушения, расторжения, прекращения и действительности, неосновательного обогащения, а также иных внедоговорных обязательств, возникших в связи с настоящим Договором, подлежат разрешению в Третейском суде при Российском союзе промышленников и предпринимателей (г. Москва) (Третейском суде при РСПП) в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Решения Третейского суда при Российском союзе промышленников и предпринимателей (г. Москва) являются обязательными и окончательными и оспариванию не подлежат.

В соответствии со статьей 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» третейские суды не входят в судебную систему Российской Федерации.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» предусмотрено, что спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

Согласно части 9 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг. Корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что пункт 22.4 Проекта договора Документации не будет учитываться при заключении договора.

Таким образом, в связи с тем, что разрешение третейским судом споров, разногласий, требований, возникающих из договора или в связи с ним, в том числе касающихся его исполнения, нарушения, изменения, прекращения или недействительности, не предусмотрено Законом о закупках, данное положение Документации не соответствует положениям Закона о закупках, что является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки членства СРО, основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, включенной в государственный реестр саморегулируемых организаций.

Согласно Федеральному закону от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017 не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам 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 соответствии с частью 4 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, являться членство в саморегулируемой организации.

Абзацем «д» пункта 3.3.8.2 Тома 1 Документации установлено, что участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации (СРО), основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, включенной в государственный реестр саморегулируемых организаций.

Согласно пункту 1.1.4 Тома 1 Документации предмет закупки - право заключения договора на выполнение работ по разработке РД, ОЗИО, ИРД, СМР, ПНР, обеспечение МТРИО по титулу «Комплексная реконструкция ПС 110 кВ Северный портал» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Юга. Состав выполнения работ (услуг) и поставки (детальный состав работ (услуг) и поставки приведен в томе 2): разработка рабочей документации; оформление земельно-имущественных отношений и исходно-разрешительной документации; строительно-монтажные работы; пуско-наладочные работы, поставка МТРИО.

Вместе с тем, согласно подпункту «п» пункта 23 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, рабочая документация разрабатывается на основании проектной документации.

При этом работы по созданию рабочей документации не отнесены к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в связи с чем, наличие у участника Запроса предложений членства СРО, основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, не требуется.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит подпункту 5 статьи 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что заявки участников содержат выписки, подтверждающие членство в СРО, в связи с чем, указанное нарушение не повлияло на результат закупки.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение о сроках выполнения работ, не соизмеримых с объемом выполнения работ; а также Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение о сроках поставки оборудования, а именно: поставка оборудования должна осуществиться до даты подведения итогов Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 1.1.5. Документации, срок начала выполнения работ (услуг) и поставки: с даты заключения договора; срок окончания выполнения работ (услуг) и поставки: ноябрь 2017 года. При этом в соответствии с пп. 3.3.5, 3.3.6, 3.3.7 Тома 2 Документации, срок поставки оборудования: сентябрь 2017.

Согласно пункту 3.8.5 Документации, подведение итогов Запроса предложений проводится до 09.10.2017 по месту нахождения Организатора: 121353, г. Москва, ул. Беловежская, д. 4 «Б».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что в соответствии с решением закупочной комиссии, оформленным протоколом № 5/35979 от 08.08.2017, по Запросу

предложений подведены итоги и выбран победитель — АО «Электросетьсервис ЕНЭС».

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил надлежащих доказательств, подтверждающих обоснованность указанного довода, в связи с чем, довод не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно установлено положение о возможности разрешения споров в Арбитражном суде г. Москвы;

Пунктом 1.4.5 Документации установлено, что все споры и разногласия, возникающие в связи с проведением Запроса предложений, в том числе касающиеся исполнения Организатором и участниками Запроса предложений своих обязательств, не урегулированные в порядке, предусмотренном пунктом 1.4.2 Документации, могут быть решены в Арбитражном суде г. Москвы, в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления.

В соответствии со статьей 35 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации иск предъявляется в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или месту жительства ответчика.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, местом нахождения юридического лица Организатора является г. Москва, ул. Беловежская, д. 4 «Б», Заказчика — г. Москва, ул. Академика Челомея, д. 5А. Следовательно, обжалование действий Заказчика, Организатора при проведении Конкурса осуществляется в Арбитражном суде г. Москвы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

5. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлены положения о проведении аттестации и проверке качества поставляемого оборудования.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупке установлено, что 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.

Статьей 12 Положения установлены требования к закупаемым оборудованию, технологиям и материалам, а также установлено, что организационно-распорядительными документами ПАО «Россети» и ПАО «ФСК ЕЭС» могут быть установлены требования к закупаемым оборудованию, технологиям и материалам при условии соответствия их нормам действующего законодательства, которые в обязательном порядке должны быть размещены на официальном сайте Заказчика.

Пунктом 1.38 проекта договора Документации установлено, что проверка качества предусмотрена для оборудования, материалов и систем

перечисленных в Перечне оборудования, подлежащего Проверке качества (Приложение № 21 к Договору) и отсутствующего на момент заключения настоящего договора в Перечне оборудования, материалов и систем, допущенного к применению на объектах ПАО «ФСК ЕЭС», опубликованном на сайте ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Перечень допущенного оборудования).

Согласно пункту 9.1.1. проекта договора Документации для подтверждения соответствия оборудования установленным Заказчиком требованиям Подрядчик обязан к моменту поставки (по согласованию с Заказчиком: к моменту ввода в эксплуатацию) оборудования обеспечить за свой счет проведение Проверки качества оборудования в соответствии с действующими в ПАО «ФСК ЕЭС» организационно-распорядительным документом.

В соответствии с проектом договора к Документации проверка качества производится Заказчиком на этапе приемки оборудования в ходе исполнения обязательств по договору.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что система аттестации в электросетевом комплексе является системой проверки качества закупаемого оборудования, технологий и материалов, и обусловлена необходимостью повышения надежности Единой энергетической системы и проводится на стадии исполнения обязательств по договору. При этом система аттестации осуществляется в соответствии с Межгосударственным стандартом «Верификация закупленной продукции. Организация проведения и методы контроля» (ГОСТ 24297-2013), которым определены основные требования к организации, порядку проведения и оформлению результатов верификации закупаемой заказчиками продукции.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств ограничения количества участников закупки путем установления вышеуказанных положений проекта договора Документации.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о неправомерности установления положений проекта договора Документации в части проведении аттестации и проверки качества поставляемой продукции на этапе исполнения обязательств по договору.

Таким образом, довод Жалоб не нашел своего подтверждения.

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

6. Пунктом 3.6.3.6 Тома 1 Документации установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений по критерию «Наличие квалифицированных кадровых ресурсов».

В соответствии с указанным пунктом Документации оценка производится членами закупочной комиссии на основании справки о

привлекаемых кадровых ресурсах (форма 9) и обязательно прилагаемых к ней подтверждающих материалов в виде выписки из штатного расписания.

Заказчиком оценивается заявленное количество следующих специалистов:

Специальность	Расчетное количество человек, установленное проектом
Рабочие (промежуточный критерий $K_1$ )	42 ( $K_{1min}$ )
ИТР (промежуточный критерий $K_2$ )	8 ( $K_{2min}$ )

Расчет рейтинга каждой заявки по промежуточному критерию «Количество Рабочих ( $K_{1i}$ )» производится по следующей шкале:

- 42 человека – 0 баллов;
- 43 человека – 10 баллов;
- 44 человека – 20 баллов;
- 45 человек – 30 баллов;
- 46 человек – 40 баллов;
- 47 человек – 50 баллов;
- 48 человек – 60 баллов;
- 49 человек – 70 баллов;
- 50 человек – 80 баллов;
- 51 человек – 90 баллов;
- 52 человека и более – 100 баллов.

При этом:

– если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество рабочих не превышает расчетное количество человек, установленное проектом, заявке данного участника по промежуточному критерию «Количество рабочих»  $K_{1i}$  присваивается значение 0 баллов;

– если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество рабочих равно или превышает 52 человека, заявке данного участника по промежуточному критерию «Количество рабочих»  $K_{1i}$  присваивается значение 100 баллов.

Расчет рейтинга каждой заявки по промежуточному критерию «Количество ИТР ( $K_{2i}$ )» производится по следующей шкале:

- 8 человек – 0 баллов;
- 9 человек – 10 балл;
- 10 человек – 20 балла;
- 11 человек – 30 балла;



- 12 человек – 40 балла;
- 13 человек – 50 баллов;
- 14 человек – 60 баллов;
- 15 человек – 70 баллов;
- 16 человек – 80 баллов;
- 17 человек – 90 баллов;
- 18 человек и более – 100 баллов.

При этом:

– если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество ИТР не превышает расчетное количество человек, установленное проектом, заявке данного участника по промежуточному критерию «Количество ИТР»  $K_{2i}$  присваивается значение 0 баллов;

– если указанное в справке о привлекаемых кадровых ресурсах и подтвержденное штатным расписанием количество ИТР равно или превышает 18 человек, заявке данного участника по промежуточному критерию «Количество ИТР»  $K_{2i}$  присваивается значение 100 баллов.

В случае отсутствия в составе заявки Участника справки о привлекаемых кадровых ресурсах (форма 9) и/или материалов, подтверждающих наличие кадровых ресурсов по какой-либо из специальностей (в виде выписки из штатного расписания), Комиссия присуждает по такой специальности минимальную промежуточную оценку (0 баллов). Отсутствие указанных документов не является основанием для отклонения Заявки участника.

Вместе с тем, отсутствие у участника квалифицированного персонала в штате не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок участников Запроса предложений.

Таким образом, 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 и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

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.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что в составе заявок всех участников представлены справки о кадровых ресурсах, а также выписки из штатного расписания, что свидетельствует о том, что все заявки, поданные на участие в Запросе предложений, будут оценены по данному критерию.

Таким образом, выявленное нарушение не повлияло на результат закупки.

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

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу жалобу ООО «Восходь» от 08.08.2017 № 02-35978 на действия (бездействие) заказчика ПАО «ФСК ЕЭС», организатора АО «ЭССК ЕЭС» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке РД, ОЗИО, ИРД, СМР, ПНР, обеспечение МТРИО по титулу «Комплексная реконструкция ПС 110 кВ Северный портал» для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - МЭС Юга (извещение № 31705368068) обоснованной в части неправомерно установленного положения Документации о возможности разрешения споров в Третейском суде, неправомерно установленного требования о наличии у участника закупки членства саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, включенной в государственный реестр саморегулируемых организаций.

2. Признать ПАО «ФСК-ЕЭС», АО «Энергостройснабкомплект ЕЭС» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 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 обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 17.08.2017 № 223ФЗ-813/17.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 17.08.2017 № 223ФЗ-813/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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