

Жалоба
на действия заказчика при проведении открытого конкурса

(далее – Заказчик) на электронной торговой площадке «[fts-tender](http://www.fts-tender.ru)» (www.fts-tender.ru) проводится конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, (реестровый номер извещения в Единой информационной системе 32413316787) на право заключения договора оказания услуг по эксплуатации оборудования инженерных систем зданий

Изучив условия документации о закупке по данному Конкурсу, включая условия договора, который заключается по итогам проведения Конкурса, Заявитель считает их несоответствующими требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», иным требованиям законодательства Российской Федерации и ограничивающими конкуренцию по следующим основаниям.

1. Документация о закупке содержит неисполнимые для участников Конкурса условия о сроках обеспечения подготовки электротехнического персонала в соответствии с Правилами работы с персоналом в организациях электроэнергетики РФ к дате начала оказания услуг.

*В соответствии с пунктами 19, 21 извещения о проведении Конкурса срок рассмотрения 2 (Вторых) частей Конкурсных заявок и подведения итогов Конкурса – **18.03.2024**. Согласно пункту 24 извещения о проведении Конкурса договор заключается не ранее чем через 10 (Десять) дней и не позднее чем через 20 (Двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурса (аналогичные сроки продублированы в пункте 2.8.1.1 документации о закупке).*

Т.е. с учетом учетом указанных сроков договор с победителем может быть заключен **не ранее чем 29.03.2024**. При этом дата начала оказания услуг согласно пункту 10 извещения о проведении Конкурса и пункту 1.2 Договора – 01.04.2024.

Договор, который заключается по результатам Конкурса содержит следующие условия:

- пункт 3.2.1.2 Технического задания – перед началом оказания услуг исполнитель обязан обеспечить подготовку электротехнического персонала, привлекаемого к оказанию услуг, с учетом его категории, и в соответствии с Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей электрической энергии, утвержденными приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 12.08.2022 № 811, Правилами устройства электроустановок, утвержденными приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 08.07.2002 № 204, Правилами работы с персоналом в организациях электроэнергетики*

Российской Федерации, утвержденными приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 22.09.2020 № 796;

- пункты 14.1, 14.2 Договора – В случае существенного нарушения Договора Исполнителем Заказчик имеет право в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Договора и потребовать от Исполнителя возмещения убытков в полном объеме. Существенным нарушением условий Договора Исполнителем является нарушение Исполнителем срока начала ... оказания Услуг.

С учетом указанных выше сроков подведения итогов Конкурса (рассмотрения вторых частей заявок) и сроков заключения Договора с победителем Конкурса невозможно выполнение победителем Конкурса установленных пунктом 3.2.1.2 Технического задания мероприятий по подготовке персонала к дате начала оказания услуг. Такая подготовка персонала в соответствии Правилам работы с персоналом в организациях электроэнергетики РФ и в том числе включает в себя проведение стажировки, проверки знаний, дублирование, допуск к самостоятельной работе, которые выполняются в следующие сроки:

- срок стажировки – от 2-х до 14-рабочих дней (смен) (пункт 33 Правил);
- срок проверки знаний – в течение 1 рабочего дня (смены) (раздел 5 Правил);
- срок дублирования – не менее 12-и рабочих смен (пункт 67 Правил);
- срок допуска к самостоятельной работе - в течение 1 рабочего дня (смены) (раздел 7 Правил).

Выполнить указанные мероприятия заранее до начала оказания услуг ни один из участников Конкурса не может, поскольку такое мероприятие как дублирование проводится на действующем оборудовании Объекта, за которым планируется закрепить исполнителя для оказания услуг по Договору, и под руководством действующих работников Заказчика, под руководством и контролем которых проводится дублирование.

При таких условиях Конкурса очевидно, что ни с 18.03.2024 (дата подведения итогов Конкурса), ни тем более с 29.03.2024 (ближайшая дата, когда договор может быть заключен), выполнить к дате начала оказания услуг (01.04.2024) мероприятия по подготовке персонала в соответствии с требованиями невозможно. Такие требования объективно не могут быть выполнены ни одним их участником Конкурса, включая Заявителя.

Установленные Договором требования о подготовке персонала к началу оказания услуг, в настоящее время могут быть выполнены исключительно одним лицом – а именно только тем, кто в настоящее время оказывает услуги Заказчику по аналогичному договору, т.к. его персонал уже допущен к работе на конкретном оборудовании СИТО в соответствии вышеуказанными требованиями Правил работы с персоналом в организациях электроэнергетики. Тем самым все иные участники Закупки по сравнению с текущим исполнителем по действующему контракту с Заказчиком поставлены в явно невыгодное и неравное с ним положение.

2. Объем услуг по Договору не определен и кроме прочего поставлен в зависимость исключительно от рассмотрения самого Заказчика.

Согласно пункту 2.5 Договора все мероприятия, прямо не поименованные в Договоре и его приложениях, но необходимые для надлежащего оказания Услуг по Договору и достижения целей, указанных в Техническом задании (Приложение № 1 к Договору), безусловно входят в цену Договора, при условии, что указанные мероприятия не выходят за пределы предмета Договора.

Пунктом 4.2.4 Технического задания предусмотрено, что Исполнитель обязан своевременно принимать меры по устранению неисправностей (внеплановый текущий ремонт), выявленных при техническом обслуживании ИС Объектов. Выявленные при техническом обслуживании оборудования ИС Объектов недостатки, поломки и иные нарушения в работе соответствующего оборудования подлежат ремонту в рамках аварийно-восстановительных мероприятий, которые не имеют ограничений по объему этих мероприятий, по времени их выполнения, затратам исполнителя на выполнение этих мероприятий и должны выполняться за счет цены договора согласно пункту 4.3.8 Договора. В затраты исполнителя не входит лишь стоимость запасных частей и то в ограниченном объеме, который необходимому объему аварийно-восстановительных мероприятий может не соответствовать (см. Приложение 2 к Договору на стр. 208 документации о закупке).

Пунктами 3.1.31, 3.1.32 Договора, а также пунктом 4.4 Технического задания также предусмотрено, что в течение 20 (Двадцати) календарных дней с даты начала оказания Услуг по Договору исполнитель обязан провести аудит работоспособности всех подлежащих эксплуатации в рамках действия Договора инженерных систем Объекта, и предоставить отчет по результатам проведенного аудита Заказчику. В случае выявления по результатам проведенного аудита требующих восстановления работоспособности систем инженерно-технического обеспечения Объекта, разработать в сроки, согласованные с Заказчиком, план мероприятий по восстановлению работоспособности ИС Объекта и предоставить его на согласование Заказчику. После согласования плана мероприятий Заказчиком выполнить предусмотренные им мероприятия.

Пунктом 6.1 Технического задания установлено, что исполнитель обязан разрабатывать по заявкам Заказчика техническую и эксплуатационную документацию в отношении вновь вводимого и модернизированного ИС Объектов, при этом документацией о закупке не установлено никаких максимально допустимых объемов разработки такой документации, а также не установлено никаких условий о допустимых вводах и модернизациях инженерных систем, что делает объем необходимой разработки для исполнителя не только не определенным, но и никак не ограниченным.

То есть Конкурсной документацией установлена обязанность Исполнителя выполнить любые работ/услуг в рамках предмета договора и в счет цены Договора, помимо тех, которые уже прямо предусмотрены Техническим заданием и в отношении которых Заказчиком сформирована начальная цена Конкурса, а участником Конкурса –

должно быть сформировано ценовое предложение. При этом в условиях, когда предметом договора является оказание услуг по эксплуатации систем инженерно-технического обеспечения зданий (включая проведение регламентных работ по ТО и аварийно-восстановительных мероприятий) по усмотрению Заказчика в состав услуг на основании пунктов 4.2.4, 6.1 Технического задания и пунктов 3.1.30, 3.1.31, 2.5 Договора могут быть включены абсолютно любые работы и услуги, в том числе дорогостоящие ремонты/устранения повреждений, в том числе выявленные по результатам аудита работоспособности инженерных систем, дополнительные плановые ТО и проч., от которых исполнитель отказаться не вправе и не вправе требовать за них дополнительной справедливой оплаты.

Кроме того, в действиях Заказчика имеется явное намерение за счет неизменной цены договора, сформированной по результатам Конкурса, устранить неисправности инженерных систем Объекта, возникшие в предшествующих периодах и обязанность устранения которых (обязанность по обслуживанию и поддержанию инженерных систем в работоспособном состоянии) не выполнена самим Заказчиком или иными контрагентами. Объем таких неисправностей в настоящее время также не определен, соответственно затраты (трудовые, финансовые, временные и прочие ресурсы) Исполнителя на выполнение таких работ/услуг и в целом затраты на исполнение Договора в целом являются для любого Участника конкурса совершенно не прогнозируемыми.

Очевидно, что подобные действия Заказчика являются его очевидным злоупотреблением, а соответствующие условия Конкурса явно противоречат сути договорных отношений (достижение между сторонами соглашения по всем существенным условиям, включая объем работ/услуг и их цену), не соответствуют принципу стабильности этих отношений, делают объем услуг по Договору полностью зависящим от усмотрения Заказчика. При подобных условиях Конкурсной документации любой Участник закупки лишается возможности подать заявку на Конкурс с заранее понимаемыми и прогнозируемыми для него показателями объема/составу оказываемых услуг, которые будет необходимо оказать в течение срока действия Договора за установленную договорную цену.

Следовательно, поскольку в настоящее время требования к условиям исполнения договора не указаны в документации о закупке, они не считаются предъявленными как это требуется в соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Документацией о закупке предусмотрены противоречивые условия, согласно которым исполнитель обязан согласовать с заказчиком перечень приобретаемых расходных материалов и запасных частей, а аналогичная встречная обязанность Заказчика по такому согласованию прямо исключается.

*Согласно пункту 3.2.1.7 Технического задания **Исполнитель обязан не позднее 3 (Трех) рабочих дней до начала каждого отчетного периода определять и согласовывать с Заказчиком перечни приобретаемых расходных материалов и запасных частей (далее – ЗИП), используемых при оказании услуг по техническому обслуживанию, проведению аварийно-восстановительных мероприятий и планово-предупредительного ремонта в отношении оборудования ИС Объектов, в том числе наименование, технические характеристики, количество, цена.***

В соответствии с пунктом 2.4. Договора оплата фактически оказанных и принятых Заказчиком Услуг и приобретенных в отчетном месяце по письменному согласованию с Заказчиком в соответствии с пунктом 3.2.1.7. Технического задания (Приложение №1 к Договору) расходных материалов и запасных частей, производится Заказчиком ежемесячно в течение 7 (Семи) рабочих дней с даты подписания Сторонами акта об оказании услуг за соответствующий отчетный период при условии выставления Исполнителем в адрес Заказчика счета на оплату.

То есть в документации о закупке однозначно установлена обязанность Исполнителя ежемесячно согласовывать с Заказчиком перечень приобретаемых расходных материалов и запасных частей (наименование, технические характеристики, количество, цена), которые в последующем в приобретенном исполнителем объеме должны оплачиваться Заказчиком.

Однако, одновременно в пункте 2.3 Договора указано, что Заказчик не гарантирует и не принимает на себя обязательств по ежемесячному согласованию перечней приобретаемых расходных материалов и запасных частей, используемых при оказании услуг по проведению технического обслуживания, аварийно-восстановительных мероприятий и планово-предупредительному ремонту в отношении оборудования ИС Объекта, как на всю сумму, указанную в разделе 6 соответствующей таблицы Калькуляции (Приложение 2 к Договору), так и на ее часть.

При таких противоречивых условиях Договора исполнитель с одной стороны обязан согласовывать с Заказчиком перечень запасных частей и материалов (а невыполнение обязательств исполнителя влечет его ответственность согласно разделу 10 Договора), а Заказчик с другой стороны не имеет подобной встречной обязанности, такая обязанность прямо исключается. Договор также не устанавливает критериев/условий, при которых Заказчик соглашается или отказывается в согласовании перечня запасных частей и материалов.

В результате надлежащее исполнение условий Договора со стороны Исполнителя зависит исключительно от субъективного усмотрения Заказчика. Кроме того, подобные противоречивые условия Договора вводят участников Закупки в заблуждение и создают неопределенность относительно формирования ценового предложения их заявок, т.к. участник Конкурса, не понимая правила согласования перечня и условия оплаты приобретенных согласно этому перечню материалов и запасных частей, не может заранее рассчитать экономику потенциального контракта (затраты, выручку и прочие финансовые параметры) при надлежащем исполнении им условий Договора.

4. Документацией о закупке предусмотрены противоречивые условия, которые обязывают исполнителя безусловно подтвердить работоспособность и исправность всех инженерных систем, в отношении которых аудит работоспособности еще выполняется и не завершен.

В соответствии с пунктами 3.1.31, 3.1.32 Договора предусмотрено, что в течение 20 (Двадцати) календарных дней с даты начала оказания Услуг по Договору

исполнитель обязан провести аудит работоспособности всех подлежащих эксплуатации в рамках действия Договора ИС Объекта, и предоставить отчет по результатам проведенного аудита Заказчику. В случае выявления по результатам проведенного аудита требующих восстановления работоспособности систем инженерно-технического обеспечения Объекта, разработать в сроки, согласованные с Заказчиком, план мероприятий по восстановлению работоспособности ИС Объекта и предоставить его на согласование Заказчику.

Одновременно Договор в пункте 3.1.33 устанавливает обязанность исполнителя в течение 10 (Десяти) календарных дней с даты заключения Договора подписать представленный Заказчиком акт об исправном техническом состоянии оборудования инженерных систем зданий по адресам: г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3 и д. 9, стр. 18, г. Москва, ул. Летниковская, д. 5, стр. 2, содержащий перечни оборудования, предусмотренные Приложениями №№ 1, 2 к Техническому заданию (Приложение № 1 к Договору).

Очевидно, что акт об исправном техническом состоянии оборудования инженерных систем зданий не может быть подписан, а исправность оборудования и инженерных систем – подтверждена Исполнителем до окончания проведения аудита, который исполнитель выполняет в соответствии с пунктами 3.1.31, 3.1.32 Договора.

Возложение же на исполнителя обязанности (невыполнение обязанности влечет ответственность согласно разделу 10 Договора) подписать акт об исправном состоянии оборудования до момента проведения аудита является ничем иным, как злоупотреблением Заказчика, и его очевидным намерением любые неисправности, которые будут выявлены после «принудительного» подписания Исполнителем акта об исправности оборудования инженерных систем (т.е. будут выявлены как в ходе аудита, так и после него), предъявить в последующем исполнителю как ненадлежащее оказание услуг по эксплуатации инженерных систем с соответствующим предъявлением требования об устранении этих неисправностей за счет исполнителя.

5. Заказчик в документации о закупке неправоммерно запретил применение контрольно-измерительных приборов, инструментов и приспособлений с аналогичными или лучшими техническими характеристиками, в том числе Российского производства.

В соответствии с пунктом 3.2.1.11 Технического задания с даты начала оказания услуг исполнитель обязан иметь в наличии контрольно-измерительные приборы, инструменты, специальное оборудование и принадлежности, определенные в Приложении № 6 к Техническому заданию.

Приложением №6 к Техническому заданию установлен перечень контрольно-измерительных приборов, инструментов, специального оборудования и принадлежностей, используемых при эксплуатации оборудования СИТО Объекта.

Указанный перечень содержит не только требуемый Заказчику набор технических характеристик контрольно-измерительных приборов, инструментов и приспособлений, но и указывает на их конкретные марки (товарный знак), производителя и страну происхождения. Указанный перечень и иные условия документации о закупке неправоммерно не содержат указания на возможность применения исполнителем эквивалентных контрольно-измерительных приборов, инструментов и приспособлений с аналогичными или лучшими техническими характеристиками.

Контрольно-измерительные приборы, инструменты, специальное оборудование и принадлежности, указанные в приложении №6 к Техническому заданию, являются средствами и приспособлениями при оказании услуг по договору, и не относятся/не являются материалами/запасными частями к конкретному оборудованию инженерных систем Объекта. В этой связи не существует никаких технических или нормативных ограничений по применению при оказании услуг контрольно-измерительных приборов, инструментов и приспособлений с аналогичными или лучшими техническими характеристиками.

Запрет Заказчика на применение эквивалентных контрольно-измерительных приборов, инструментов и приспособлений прямо противоречит требованиям пункта 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и не подпадает ни под одно из исключений, предусмотренных данным пунктом, при которых применение эквивалентов не допускается.

Таким образом, все указанные выше в настоящей жалобе и допущенные Заказчиком нарушения прямо ограничивают заявителя и иных участников Конкурса в подаче конкурсной заявки и не соответствуют требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в том числе Заказчиком:

– нарушены основополагающие требования к проведению закупок, как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (ст. 3 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статья 17 ФЗ «О защите конкуренции», статья 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»);

– нарушены требования о порядке предъявления требований к условиям исполнения договора (часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»);

– нарушены требования и ограничения, связанные с запретом на указание товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, а также запретом предъявления требований к услугам, которые влекут необоснованное ограничение количества участников закупки (пункт 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

На основании изложенного просим Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве:

1. Признать в действиях Заказчика по фактам и обстоятельствам, изложенным в настоящей жалобе, нарушение требований Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Выдать заказчику обязательное предписание о внесении изменений в Конкурсную документацию.

3. Привлечение Заказчика и его должностных лиц к административной ответственности за допущенные нарушения Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» оставляем на усмотрение антимонопольного органа.

- Приложения:
1. Документация о закупке.
 2. Документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего жалобу.