

**Жалоба
на действия заказчика при проведении открытого конкурса**

Акционерным обществом «Системный оператор Единой энергетической системы» (далее – Заказчик) проводится конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, **(реестровый номер извещения в Единой информационной системе**

32413311662) на право заключения договора оказания услуг по эксплуатации систем инженерно-технического обеспечения зданий диспетчерского центра

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. Заказчиком в документации о закупке установлено в качестве отборочного требования требование о наличии у работников участника, находящихся в штате, сертификатов производителей оборудования Daikin и Stulz.

Согласно пунктам 3.2.1.2.2, 3.2.1.2.2.4, 3.2.1.2.2.5 Технического задания участник должен иметь в штате:

- не менее 1 (Одного) специалиста, имеющего действующий **сертификат или иной документ, выданный производителем чиллеров марки Daikin** (надлежащим образом уполномоченным представителем Daikin) о прохождении обучения (курсов, тренингов и т.п.) по работе с чиллерами марки Daikin;*
- не менее 1 (Одного) специалиста..., имеющего действующий **сертификат или иной документ, выданный производителем прецизионными кондиционерами марки Stulz** (надлежащим образом уполномоченным представителем Stulz) о прохождении обучения (курсов, тренингов и т.п.) по работе с прецизионными кондиционерами марки Stulz.*

*Сертификаты производителей Daikin и Stulz прямо указаны в пункте 3.3.1 документации о закупке в перечне документов, которые должны быть **обязательно** представлены участником в составе конкурсной заявки (подпункт 5 пункта 8 таблицы).*

*В соответствии с подпунктом а) пункта 2.8.9.2 документации о закупке заявка **участника подлежит отклонению в случае непредставления документов, перечень которых определен Конкурсной документацией.** Таким образом в случае непредставления сертификатов производителей оборудования заявка участника подлежит безусловному отклонению и не может быть допущена о оценочной стадии.*

Заявитель считает, что условия документации о закупке, обязывающие иметь специалистов в штате, квалификация которых подтверждена сертификатами производителей оборудования Daikin и Stulz, являются незаконными и ограничивающими конкуренцию, т.к.:

- для оказания соответствующих услуг победителем Конкурса могут быть привлечены соответствующие специалисты на основании договоров гражданско-правового характера, а требование о наличии работников именно в штате не влияет на надлежащие условия исполнения победителем договора;
- в законодательстве России не существует норм, которые бы устанавливали обязательные требования об оказании услуг по договору именно специалистами, которые имеют сертификаты производителей оборудования;
- эксплуатационная документация на указанные в документации о закупке чиллеры Daikin, а также на кондиционеры марки Stulz не содержит требований по обслуживанию

указанного оборудования только специалистами, имеющими сертификаты производителей;

- само по себе требование о наличии сертификатов производителей оборудования ставит любого участника Конкурса в зависимость от решений (действий) третьих лиц, которые в свою очередь вправе действовать на свое усмотрение, в том числе не принимать работников участника Конкурса на обучение и/или не выдавать никаких сертификатов;
- некоторые производители официально прекратили работу на территории России, что подтверждается публичной информацией (см., например,

соответственно требование о представлении каких-либо сертификатов от таких производителей является для участников Конкурса совершенно невыполнимым;

- при проведении аналогичной закупки в предшествующих периодах Заказчик не устанавливал требование о наличии у специалистов исполнителя сертификатов производителей оборудования.

2. 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 3.2.1.3 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;**

- пункт 3.4.4 Технического задания – **работники** из числа оперативно-ремонтного персонала **до начала оказания услуг по Договору и допуску к самостоятельной работе обязаны пройти обучение, стажировку, проверку знаний и дублирование на оборудовании СИТО Объекта, за которым его планируется закрепить для оказания услуг по Договору**, в соответствии с требованиями пункта 10 Правил работы с персоналом в организациях электроэнергетики Российской Федерации, утвержденных приказом Минэнерго России 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 пунктами 3.2.1.3 и 3.4.4 Технического задания мероприятий по проведению стажировки, проверки знаний, дублированию и допуску к самостоятельной работе, т.к. согласно Правилам работы с персоналом в организациях электроэнергетики:

- 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 ни один их участников Конкурса также не может, поскольку такое мероприятие как дублирование проводится согласно прямому указанию в документации о закупке на оборудовании СИТО Объекта, за которым планируется закрепить исполнителя для оказания услуг по Договору.

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.

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

Пунктом 4.2.4 Технического задания предусмотрено, что **Исполнитель обязан выполнять по заявкам Заказчика иные работы, связанные с эксплуатацией оборудования СИТО Объекта, прямо не упомянутые в настоящем Задании или Договоре, но необходимые для функционирования оборудования СИТО Объекта.**

Пунктами 3.1.30, 3.1.31 Договора и 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 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. После согласования плана мероприятий Заказчиком выполнить предусмотренные им мероприятия.**

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.**

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 пункта 4.2.4 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».

4. 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 3.2.2.4 Технического задания с даты начала оказания услуг по Договору **Исполнитель обязан ежемесячно определять и согласовывать с Заказчиком перечень приобретаемых расходных материалов и запасных частей**, используемых при оказании услуг по проведению технического обслуживания, аварийно-восстановительных мероприятий и планово-предупредительного ремонта в отношении оборудования СИТО Объекта, в том числе наименование, технические характеристики, количество, цена, стоимость.*

*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 3.2.2.4. Технического задания (Приложение №1 к Договору) материальных ресурсов**, 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** (наименование, технические характеристики, количество, цена, стоимость), 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 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.

5. 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 3.1.30, 3.1.31 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 3.1.32 устанавливает обязанность исполнителя **в течение 10 (Десяти) календарных дней с даты заключения Договора подписать представленный Заказчиком акт об исправном техническом состоянии оборудования ИС Объекта, содержащий перечни оборудования, предусмотренные Приложениями №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6 к Техническому заданию (Приложение № 1 к Договору).***

Очевидно, что акт об исправном техническом состоянии оборудования и инженерных систем Объекта не может быть подписан, а исправность оборудования и инженерных систем – подтверждена Исполнителем до окончания проведения аудита, который исполнитель выполняет в соответствии с пунктами 3.1.30, 3.1.31 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.

6. 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 3.2.2.14 Технического задания с даты начала оказания услуг исполнитель обязан иметь в наличии и использовать при оказании услуг контрольно-измерительные приборы, инструменты, специальное оборудование и принадлежности, определенные в Приложении № 16 к Техническому заданию.

Приложением №16 к Техническому заданию установлен минимальный 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 №16 к Техническому заданию, являются средствами и приспособлениями при оказании услуг по договору, и не относятся/не являются материалами/запасными частями к конкретному оборудованию СИТО 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.

7. Заказчик в Конкурсной документации установил неправоммерное требование о наличии полного комплекта состава расходных материалов и запасных частей, выполнение которого в установленный срок не представляется возможным

*В соответствии с пунктом 3.1.20 Договора исполнитель обязан **в течение 30 (Тридцати) календарных дней от даты заключения Договора** создать и поддерживать на Объекте в течение всего периода оказания Услуг по Договору запас расходных материалов и запасных частей, указанных в Приложении № 17 к Техническому заданию (Приложение № 1 к Договору). Указанное Приложение № 17 к Техническому заданию содержит указание на конкретные виды расходных материалов и запасных частей иностранных производителей.*

*Также пунктом 4.3 Договора предусмотрен, **что предоставляемые Исполнителем в процессе оказания Услуг по Договору материальные ресурсы должны быть новыми, оригинальными, то есть изготовленными производителями соответствующих материальных***

ресурсов или удовлетворяющими требованиям и рекомендациям производителей соответствующих материальных ресурсов, свободными от прав и претензий третьих лиц.

Вышеприведенные требования о формировании в течение 30 дней с даты заключения договора в отношении расходных материалов и запасных частей иностранного производства не исполнимо и может быть выполнено лишь только тем участником, который в настоящее время оказывает услуги Заказчику по аналогичному договору и заранее закупил и имеет на собственном складе указанные запасные части. Для остальных участников Конкурса подобные требования невыполнимы, поскольку срок ввоза в Российскую Федерацию материалов иностранного производства в настоящее время значительно превышает срок 30 дней.

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.

