

Заявитель: «Юридическая и Консалтинговая компания Гриф»

ЖАЛОБА

на действия заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по разработке и внедрению в ПАО «Россети» системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства (извещение № 32211221531)

1. Заказчик: Публичное акционерное общество «Российские сети».

2. Участник (заявитель):

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о проведении запроса предложений в электронной форме: www.zakupki.gov.ru;
Номер извещения: 32211221531;
Наименование объекта закупки: «Оказание услуг по разработке и внедрению в ПАО «Россети» системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства»;
НМЦД: 5 500 000,00 Р.

3. Дата публикации извещения о проведении закупки: 15.03.2022.

4. Обжалуемые действия: неправомерные действия Заказчика при осуществлении закупки.

1. Согласно п. 5.1 Технического задания на оказание услуг по разработке и внедрению в ПАО «Россети» системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства (далее – Техническое задание) сдача-приемка услуг проводится на основании подписанных обеими Сторонами актов оказанных услуг в следующие сроки:

- результат выполнения работ, установленный пунктом 6.1.1., подпунктом «а» п. 6.1.2 настоящего технического задания передаётся Заказчику не позднее **28.04.2022**;
- результат выполнения работ, установленный подпунктом «б» п. 6.1.2 настоящего технического задания передаётся Заказчику не позднее 10.06.2022.

При этом результатом выполнения п. 6.1.1 Технического задания является - Отчет (в электронном виде и на бумажном носителе) по результатам повышения эффективности системы антимонопольного комплаенса в ПАО «Россети», проекты разработанных ЛНА в соответствии с техническим заданием.

Результатом выполнения пп. «а» п. 6.1.2. является положительное заключение ФАС России на проект Политики функционирования системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства ПАО «Россети» и при необходимости иных ЛНА, указанных в пункте 2.1.1 этапа 2 технического задания.

Положительным является заключение, отражающее возможность использования проекта Политики функционирования системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства ПАО «Россети» и не содержащее информации о необходимости его доработки или изменения;

Срок подведения итогов закупки, установленный Документацией о закупке – 06.04.2022г.

В соответствии с п. 6.1.3. Документации о закупке договор по результатам закупки заключается в срок не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.

С учетом изложенного, договор по результатам закупки может быть заключен не ранее 16.04.2022г.

В соответствии с ч. 6 ст. 9.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) федеральный антимонопольный орган в течение тридцати дней рассматривает направленный внутренний акт (внутренние акты), указанный в части 2 статьи 9.1 Закона о защите конкуренции, или проект внутреннего акта (проекты внутренних актов) и дает заключение об их соответствии или несоответствии требованиям антимонопольного законодательства.

С учетом изложенного, разработать ЛНА в соответствии с требованиями Технического задания и получить положительное заключение ФАС России за 12 календарных дней является заведомо неисполнимым условием.

2. ПАО «Российские сети» представляет собой группу компаний, включающую в себя дочерние электросетевые компании. Из содержания Документации о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по разработке и внедрению в ПАО «Россети» системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства (далее – Документация) и Технического задания не понятно для какой именно компании необходимо разработать антимонопольный комплаенс, то есть требуется разработка антимонопольного комплаенса для головной компании или всей группы в целом.

Отсутствие указанной информации в Документации и Техническом задании вводит в заблуждение потенциальных участников закупки в отношении предмета закупки и объема выполняемых работ.

3. Предметом закупки согласно Информационному сообщению и «ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЕ ЗАКУПКИ», являющейся приложением к Документации, является право заключения договора на оказание услуг по разработке и внедрению в ПАО «Россети» системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

При этом согласно п. 6.1.1 Технического задания результатом 1 этапа является Отчет (в электронном виде и на бумажном носителе) **по результатам повышения эффективности системы антимонопольного комплаенса** в ПАО «Россети», проекты разработанных ЛНА в соответствии с техническим заданием.

С учетом изложенного, из содержащейся в Информационном сообщении и Документации информации не понятно: является ли предметом разработка антимонопольного комплаенса, либо повышение эффективности уже внедренной комплаенс – системы, что вводит в заблуждение потенциальных участников закупки в отношении предмета закупки.

4. Приложением № 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Документации установлены следующие критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, величины их значимости и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке:

№ п/п	Наименование критериев оценки	Весовой коэффициент	Максимальный выставяемый балл	Порядок оценки по критерию, в том числе с указанием необходимых подтверждающих сведений и документов
-------	-------------------------------	---------------------	-------------------------------	--

1.	Цена заявки (рейтинг по критерию стоимости) (R_{si})	0,6 (V_s)	100	Пункт 3 приложения 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»
2	Опыт выполнения аналогичных услуг за последние три года (R_{oi})	0,2 (V_o)	100	Пункт 4 приложения 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»
3.	Наличие в штате квалифицированных специалистов, имеющих высшее юридическое образование с опытом работы по специальности не менее 5 лет (R_{ki})	0,2 (V_k)	100	Пункт 5 приложения 1 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»

Довод первый.

Рейтинг заявки по критерию стоимости рассчитывается как значение, равное разнице в процентах между ценой заявки участника и объявленной начальной (максимальной) ценой договора:

Расчет значения производится по следующей формуле:

$$R_{si} = \frac{S_{\max} - S_i}{S_{\max}} \times 100, \text{ где}$$

- R_{si} - рейтинг i-й заявки по критерию стоимости
- S_{\max} - начальная (максимальная) цена договора, установленная в Закупочной документации
- S_i - стоимость заявки i-го участника

При этом для целей оценки заявок по ценовому критерию применяются ценовые предложения участников закупки без НДС.

Считаем, что условие Документации, предусматривающее оценку заявок по ценовому критерию без учета НДС, является дискриминационным и нарушает права потенциальных участников закупки, не являющихся плательщиками НДС, что является нарушением пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Указанный порядок оценки заявок по критерию ставит в преимущественное положение участников закупки, применяющих ОСН, т.к. цена при заключении договора с таким участником будет увеличена на 20%, что не может являться объективной оценкой по критерию, а также не позволит выявить лучшие условия исполнения договора по критерию «цена».

В целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников

закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Таким образом, поскольку закупочная документация содержит различные правила сравнения ценовых предложений участников закупки в зависимости от применяемых им систем налогообложения, применение спорных положений закупочной документации приводит к постановке отдельных участников закупки в частности, применяющих упрощенную систему налогообложения (УСН) в уязвимое положение в сравнении с другими участниками, применяющими общую систему налогообложения (ОСН).

Применение спорного критерия при оценке заявок фактически приводит к уменьшению размера цены, предложенной участником закупки, применяющим общую систему налогообложения, которая впоследствии, при заключении договора будет увеличена на размер НДС. Такой порядок оценки заявок ставит участника, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участниками закупки, использующими общую систему налогообложения, ценовые предложения которых корректируются заказчиком в сторону уменьшения. Таким образом, преимущество в заключении договора с заказчиком получают те участники закупки, которые являются плательщиками НДС.

Кроме того, указанный порядок оценки не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора, поскольку заказчик обязан заключить договор по цене, предложенной победителем закупки, т.е. включающую ставку НДС, на которую предложенная цена была уменьшена при оценке заявок по критерию цена заявки.

Довод подтверждается практикой антимонопольных органов при рассмотрении жалоб на действия заказчиков, в частности: Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по жалобе № Т02-368/19 от 11.06.2019, Решением Московского УФАС России от 14.02.2022 по делу N 077/07/00-2234/2022.

Кроме того, указанная правовая позиция нашла отражение в Определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2021 N 307-ЭС20-21065 по делу N А56-75118/2019.

Довод второй.

По критерию «Опыт выполнения аналогичных услуг за последние три года». Оценка производится по количеству исполненных участником за последние три года до даты подачи заявки на участие в закупке договоров оказания юридических услуг организациям, являющимся субъектами электроэнергетики (ФЗ от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике») по любому из следующих видов услуг:

- по разработке и (или) внедрению системы антимонопольного комплаенса (системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства);
- по проведению антимонопольного аудита;
- по повышению эффективности систем антимонопольного комплаенса (систем внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства).

Как указывалось выше, одним из принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, является равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Положения документации, направленные на принятие к оценке опыта исполнения контрактов исключительно для субъектов электроэнергетики не может свидетельствовать об уровне квалификации участника закупки. Наличие данного критерия ведет к ограничению конкуренции, так как участники закупки, имеющие исполненные договоры, заключенные с иными организациями, при оценке заявок не получают баллов.

Таким образом, установленный заказчиком критерий не позволит объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку сведения об опыте участника закупки на оказание аналогичных услуг хозяйствующим субъектам, не являющимися субъектами

электроэнергетики (ФЗ от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике») необоснованно не оцениваются Заказчиком.

Довод третий.

Заказчиком в документации установлен критерий «Наличие в штате квалифицированных специалистов, имеющих высшее юридическое образование с опытом работы по специальности не менее 5 лет» (коэффициент R_{ki} i-й заявки) оценка производится членами Закупочной комиссии (при необходимости – с привлечением экспертов) на основании Справки о привлекаемых кадровых ресурсах (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 9) и обязательно прилагаемых к ней подтверждающих материалов в виде выписки из штатного расписания (или иных документов в соответствии с законодательством РФ, подтверждающих трудовые взаимоотношения), а также копий выписок из трудовых книжек работников или заверенных участником копий соответствующих договоров, документов о повышении квалификации, копий дипломов о высшем юридическом образовании, копий удостоверений - для адвокатов (по числу сотрудников, указанных в справке о привлекаемых кадровых ресурсах).

Установленный заказчиком критерий как и иные не позволит выявить лучшее условие выполнения договора и объективно сопоставить предложение участников закупки, поскольку заказчиком не определен конкретный перечень специальностей которые комиссия заказчика примет к оценке. Отсутствие такого перечня специальностей допускает субъективную оценку комиссией заказчика заявок участников закупки.

Стоит отметить, что предметом закупки является оказание услуг по разработке и внедрению системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства, вместе с тем, спорный критерий оценки, не определяя конкретную специальность и отрасль права, необоснованно ставит в равные условия участников закупки предоставивших сведения о специалистах имеющих опыт работы в сфере антимонопольного законодательства и к примеру уголовного права или нотариата, что также не позволяет объективно определить лучшее предложение участников.

На основании изложенного, а также руководствуясь частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «ЮКК ГРИФ» обоснованной, признать неправомерными действия Заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме, выдать заказчику предписание об устранении нарушений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».