

Исх. № 29-03 от «09» марта 2021 года

**В Управление Федеральной антимонопольной службы
по городу Москве (Московское УФАС России)**
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
Эл. почта: to77@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «Иннова-Спектр»
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
117335, город Москва, ул. Вавилова, д.69/75, этаж 10, комната 3А
Тел./факс:
Эл. почта:

Заказчик (организатор торгов):
Акционерное общество «Системный оператор Единой энергетической системы»
(АО «СО ЕЭС»)
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
109074, г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3
Эл. почта: ntk@so-ups.ru
Тел./факс: + 7 (495) 627-94-13

Оператор электронной площадки: ООО «РТС-тендер»
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко, д. 23А, 25 этаж, помещение 1
Эл. почта: info223@rts-tender.ru
Тел.: +7 499 653-9-900

**Жалоба
на действия (бездействие) заказчика АО «СО ЕЭС»**

Обжалуется закупка: КОНКУРС В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ, УЧАСТНИКАМИ КОТОРОГО МОГУТ БЫТЬ ТОЛЬКО СУБЪЕКТЫ МАЛОГО И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА, НА ПРАВО ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА ПОСТАВКИ ОБОРУДОВАНИЯ ДЛЯ РЕНОВАЦИИ МУЛЬТИСЕРВИСНОЙ СЕТИ СВЯЗИ АО «СО ЕЭС» И ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОТ ПО МОНТАЖУ И ПУСКОНАЛАДКЕ (извещение № 32110035563) (далее -Конкурс).

Извещение о закупке опубликовано на сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер»: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2001360>
и на сайте ЕИС:

<https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=32110035563>.

Указание на обжалуемые действия заказчика:

Считаем, что положения конкурсной документации к Конкурсу (далее – Документация) нарушают основные следующие положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

1. В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики

руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с п. 3.4.1. Документации участник конкурса представляет в составе Конкурсной заявки в том числе следующие документы для подтверждения его соответствия требованиям, установленным к Участникам конкурса:

19. Авторизационное письмо, подтверждающее согласие производителя оборудования Cisco Systems (надлежащим образом уполномоченного представителя производителя оборудования Cisco Systems) на поставку и гарантийное обслуживание оборудования в Российской Федерации (в соответствии с п. 3.3.1.2.3. Документации) (при наличии)

20. Документ, подтверждающий наличие у Участника конкурса партнерского статуса производителя оборудования Cisco Systems уровня Gold (в соответствии с п. 3.3.1.2.4. Конкурсной документации) (при наличии).

При этом в соответствии с п. 3.3.1.2. Документации 3.3.1.2. в целях оценки и сопоставления Конкурсных заявок по критерию 2 «Качество Работ и квалификация Участника конкурса» учитываются, в том числе следующие условия:

- Наличие у Участника конкурса авторизационного письма, подтверждающего согласие производителя оборудования Cisco Systems (надлежащим образом уполномоченного представителя производителя оборудования Cisco Systems) на поставку и гарантийное обслуживание оборудования в Российской Федерации.

- Наличие у Участника конкурса партнерского статуса производителя оборудования Cisco Systems уровня Gold.

Учитывая срок с момента публикации извещения о проведении конкурса и до окончания срока подачи заявок, не все потенциальные участники смогут получить указанные выше документы. Кроме того, выдача указанных документов производителем, зависит исключительно от его воли, что создает приоритет при оценке заявок (по критериям) для определенных участников.

Отсутствует официальная информация производителей оборудования Cisco Systems о том, что осуществлять поставку оборудования, выполнять Работы и обращаться за гарантийным обслуживанием оборудования могут исключительно Исполнители, имеющие партнерский статус Cisco Systems уровня Gold, а также получившие авторизационное письмо производителя. Таким образом, установление требований о предоставлении указанных документов, не может влиять на исполнения участником обязательств по договору, тем более что предоставление указанных документов допускается только «при наличии». Кроме того, в Документации отсутствует обоснование необходимости исполнения обязательств участником обладающим партнерским статусом уровня Gold и имеющим авторизационные письма Cisco Systems.

Кроме того, на сайте Cisco Systems по адресу: <https://locatr.cloudapps.cisco.com/WWChannels/LOCATR/openBasicSearch.do?preferredLanguage=ru&preferredCountry=RU> размещена информация обо всех партнерах Cisco Systems обладающих статусом уровня Gold на территории РФ. Таких партнеров 17, и только 2 из них относятся к субъектам малого и среднего предпринимательства, которые могут участвовать в данном Конкурсе, а именно:

ООО «Интэкт», 7715744138

ООО «Неткюб», 7728632833

Таким образом, именно данные компании имеют приоритет при участии в данном Конкурсе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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.

Таким образом, действия заказчика, установившего в Документации излишнее требование, предъявляемое к участникам Конкурса, которое предоставляет преференции только определенным участникам, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках и создают не равные условия для участников и ограничивают конкуренцию.

2. В соответствии с п. 3.1.1. Документации участник конкурса, должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим исполнение обязательств, являющихся предметом Договора, в том числе наличие действующей лицензии **Федеральной службы безопасности Российской Федерации (ФСБ России)** на осуществление деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), выданной в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 313 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)» (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») (далее – Лицензия на криптографию), на следующие виды выполняемых работ и оказываемых услуг:

- 1) **Монтаж, установка (инсталляция), наладка шифровальных**

(криптографических) средств, за исключением шифровальных (криптографических) средств защиты фискальных данных, разработанных для применения в составе контрольно-кассовой техники, сертифицированных Федеральной службой безопасности Российской Федерации (12);

2) **Передача защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств телекоммуникационных систем** (23).

В соответствии с п. 3.4.1. конкурсной документации (далее – Документация) участник конкурса представляет в составе Конкурсной заявки в том числе следующие документы для подтверждения его соответствия требованиям, установленным к Участникам конкурса:

21. В целях подтверждения наличия у Участника конкурса действующей лицензии Федеральной службы безопасности Российской Федерации (ФСБ России) на осуществление деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), выданной в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 313 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)» (с учетом положений части 4 статьи 22 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»), на виды выполняемых работ и оказываемых услуг, указанные в п. 3.1.1. Конкурсной документации,

Участником конкурса предоставляется один из следующих документов:

- выписка из реестра лицензий*;
- копия акта лицензирующего органа о принятом решении*;
- копия лицензии.*

Данное требование было включено в Документацию, только 05.03.2021, и на момент размещения Извещения о закупке данное требование отсутствовало, при этом изменения в Техническое задание к Документации, в том числе в перечень поставляемого Оборудования без выполнения работ по монтажу и пусконаладке и оборудования, используемого в ходе выполнения работ по монтажу и пусконаладке.

В Документации и проекте Договора отсутствует обоснование необходимости предоставления лицензии на криптографию, именно на указанные виды работ:

1) Монтаж, установка (инсталляция), наладка шифровальных (криптографических) средств, за исключением шифровальных (криптографических) средств защиты фискальных данных, разработанных для применения в составе контрольно-кассовой техники, сертифицированных Федеральной службой безопасности Российской Федерации (12);

2) Передача защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств телекоммуникационных систем (23).

Выбор данных видов работ при установлении требования о наличии лицензии на криптографию кажется **не логичным и не корректным ввиду того, что в случае передачи защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств телекоммуникационных систем, работы по монтажу также должны проводиться в отношении телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств**, эти работы относятся **вид работ № 14** в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 313 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)».

Учитывая требования о том, что участником Конкурса может быть только субъект малого и среднего предпринимательства, требование о наличии статуса Cisco Systems уровня Gold и лицензии на криптографию именно на работы по Монтажу, установка (инсталляция), наладка шифровальных (криптографических) средств, за исключением шифровальных (криптографических) средств защиты фискальных данных, разработанных для применения в составе контрольно-кассовой техники, сертифицированных Федеральной службой безопасности Российской Федерации (12) и передаче защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств телекоммуникационных систем (23), **участником соответствующим всем указанным требованиям, т.е. лицом получающим приоритет в данном Конкурсе, является единственная компания ООО «Неткюб», 7728632833.**

Проанализировав закупки, проводимые АО «СО ЕЭС» ранее, можно увидеть, что ООО «Неткюб», 7728632833, многократно признавалось победителем.

Победителем в аналогичной закупке, проводимой Заказчиком в 2020 году так же было признано ООО «Неткюб», 7728632833.

Дата публикации	Название	Номер извещения	Способ отбора	НМЦ	СМП	Название победителя	Предложение победителя	Публикация протокола	Другие участники

06.03.2020	Право заключения договора поставки оборудования для реновации оборудования мультисервисной сети связи АО «СО ЕЭС» и выполнения работ по монтажу и пуско-наладке	32008963726	Конкурс в электронной форме	140 387 834,24	Для СМП	ООО "НЕТКЪЮБ"	136 723 712,00	08.04.2020	ООО "ИНТАКТ" ООО "ИНЛАЙН МСП "
------------	---	-----------------------------	-----------------------------	----------------	---------	---------------	----------------	------------	-----------------------------------

Таким образом, требования, установленные в Документации в явном виде, нарушают пункт 1 ст. 3 Закона о закупка и пунктом 4 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

3. В соответствии с п. 3.1.1. проекта Договора Исполнитель обязан выполнить обязательства, предусмотренные Договором, в сроки, указанные в пункте 1.2 Договора с соблюдением сроков начала и окончания выполнения Работ на объектах Заказчика, предусмотренных Графиком выполнения Работ (Приложение № 6 к Договору).

При этом в соответствии с п. 1.2.2. срок начала выполнения Работ определяется датой заключения Сторонами Договора. Но работы не могут быть начаты в указанный срок, так как работы выполняются в отношении Оборудования и Экземпляров программ для ЭВМ, которые так же должны быть поставлены по Договору и переданы Заказчиком Исполнителю. При этом разделом 9 проекта Договора установлена ответственность за нарушения начального срока выполнения Работ.

Таким образом, действия Заказчика, установившего неисполнимые сроки выполнения проектных работ, нарушают требования пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

4. В соответствии с п. 3.1.3. проекта Договора Исполнитель обязан выполнить обязательства по Договору **лично (без привлечения третьих лиц)**. В соответствии с п. 15.2. Договора, привлечение субподрядчиков является существенным нарушением договора, влекущем за собой расторжение договора Заказчиком.

В соответствии с п. 3.1.16. проекта Договора предусмотрена обязанность Исполнителя выполнять Работы только силами специалистов, прошедших обучение по программе сертификации Cisco Systems:

- уровень CCIE Routing&Switching и/или CCIE Enterprise Infrastructure (не менее 2 (Двух) специалистов);
- уровень CCIE Security и/или CCNP Security (не менее 1 (Одного) специалиста).

Учитывая **объем работ, удаленность площадок**, где работы должны выполняться, а также то, что закупка проводится исключительно среди **субъектов малого и среднего предпринимательства**, данное условие заведомо ограничивает круг участников, нарушая п. 1 ст. 3 Закона о закупках, что свидетельствует о том, что условие включено в Документацию специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

В Документации отсутствует указание на то, как должны выполняться работы, лично или с возможностью привлечения субподрядчиков.

Кроме того, в Федеральном законе от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) говорится, что заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Кроме того, при закупке заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам

закупки. Поскольку участник закупки является субъектом предпринимательской деятельности, он вправе привлекать для выполнения работ субподрядчиков. А вот установление в документации запрета на их привлечение ограничивает генподрядчика в свободной предпринимательской деятельности и является вмешательством в работу участника.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках Участником закупки является любое юридическое лицо **или несколько юридических лиц**, выступающих на стороне одного участника закупки либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки (коллективный участник). ~~Требование лично выполнить работы исключает возможность участия в Конкурсе коллективного участника, что противоречит Закону о закупке.~~

Так же, в Документации не предусмотрена возможность участия в Конкурсе коллективного участника, в нарушение ч. 5 ст. 3 Закона о закупках.

5. В соответствии с п. 3.4.1. проекта Договора Заказчик вправе в любое время до передачи Заказчику результата Работ по Договору отказать от исполнения Договора в части выполнения Работ при отсутствии нарушения Исполнителем условий Договора, уплатив Исполнителю только часть установленной стоимости Работ, пропорционально Работам, выполненным до расторжения Договора. При этом обязанность Заказчика по возмещению Исполнителю понесенных им убытков, связанных с отказом Заказчика от исполнения Договора в части Работ, **ограничивается реальным ущербом в размере не более 5% (Пяти процентов) от стоимости Работ по Договору.**

Данным условием Заказчик значительно ограничивает возмещаемые Исполнителю убытки, используя свое преимущественное положение. На наш взгляд данное условие является несправедливым и явно обременительным для Исполнителя в нарушение ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации. Согласно пункту 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения, слабая сторона договора вправе заявить о недопустимости применения несправедливых договорных условий на основании статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации или о ничтожности таких условий по статье 169 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, нарушается п. 1 ст. 3 Закона о закупках.

6. В соответствии с п. 8.9. проекта Договора если в период гарантийного срока, указанного в пункте 8.8 Договора обнаружатся недостатки оборудования, использованного Исполнителем в ходе выполнения Работ по соответствующему объекту Заказчика, Исполнитель осуществляет гарантийное обслуживание включающее в том числе **замену неисправного оборудования не позднее следующего дня с момента обращения Заказчика** по телефону, факсу, по электронной почте круглосуточно 7 (Семь) дней в неделю, включая выходные и нерабочие праздничные дни.

Учитывая удаленность объектов размещения Оборудования и то, что Исполнитель не является производителем Оборудования данное требование заведомо не выполнимо.

Таким образом, действия Заказчика, установившего неисполнимые сроки выполнения обязательств, нарушают требования пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках

7. В соответствии с разделом 9 Договора в случае нарушения установленного Договором срока оплаты поставленного Оборудования, выполненных Работ Заказчик обязан уплатить Исполнителю по требованию последнего **пени в размере 0,01 % (Ноль целых одна сотая процента) от суммы просроченных к оплате денежных средств** за каждый день просрочки исполнения обязательств до дня полного надлежащего исполнения обязательства Заказчиком или дня прекращения Договора (п. 9.2.).

В случае нарушения установленного Договором срока поставки Оборудования и/или Экземпляров программ для ЭВМ на объекты Заказчика, указанные в пункте 1 Перечня объектов Заказчика (Приложение № 5 к Договору), а также в случае недопоставки Оборудования и/или Экземпляров программ для ЭВМ на объекты Заказчика, указанные в пункте 1 Перечня объектов Заказчика (Приложение № 5 к Договору), нарушения установленных Графиком выполнения Работ (Приложение № 6 к Договору) **сроков начала** или окончания выполнения Работ на объектах Заказчика, указанных в пункте 2 Перечня объектов Заказчика (Приложение № 5 к Договору), установленного в соответствии с Договором срока устранения недостатков в поставленном Оборудовании, Экземплярах программ для ЭВМ, обнаруженных в ходе приемки Оборудования, Экземпляров программ для ЭВМ до подписания Сторонами Товарной накладной (по форме, приведенной в пункте 1 Приложения № 7 к Договору), недостатков Работ, обнаруженных в ходе выполнения Работ или приемки результатов Работ по соответствующему объекту Заказчика (включая материалы, оборудование, использованные Исполнителем в ходе выполнения Работ по соответствующему объекту Заказчика), Исполнитель обязан уплатить Заказчику по требованию последнего за каждый факт нарушения Договора **пени в размере 0,03 % (Ноль целых три сотых процента) соответственно от стоимости Оборудования, определенной в пункте 2.2.1 Договора, и/или Экземпляров программ для ЭВМ определенной в пункте 2.2.2 Договора, и/или стоимости Работ, определенной в пункте 2.2.3 Договора,** за каждый день просрочки исполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств по Договору (п. 9.3.).

В случае нарушения установленного в соответствии с Договором срока устранения недостатков в поставленном Оборудовании и/или Экземплярах программ для ЭВМ в период гарантийного срока на Оборудование, Экземпляры программ для ЭВМ (включая недостатки, обнаруженные при приемке Оборудования и/или Экземпляров программ для ЭВМ по качеству в период гарантийного срока) или недостатков в результате Работ по соответствующему объекту Заказчика (включая материалы, оборудование, использованные Исполнителем в ходе выполнения Работ по соответствующему объекту Заказчика), обнаруженных в период гарантийного срока на результат Работ по соответствующему объекту Заказчика (включая материалы, оборудование, использованные Исполнителем в ходе выполнения Работ по соответствующему объекту Заказчика), Исполнитель обязан уплатить Заказчику по требованию последнего за каждый факт нарушения Договора **пени в размере 0,03 % (Ноль целых три сотых процента) соответственно от стоимости поставленного Оборудования и/или Экземпляров программ для ЭВМ на соответствующий объект Заказчика, определенной с учетом требований пункта 2.3 Договора, и/или стоимости Работ на соответствующем объекте Заказчика, определенной с учетом требований пункта 2.3 Договора,** за каждый день просрочки исполнения обязательств по Договору. Пени могут взыскиваться за период просрочки до дня полного надлежащего исполнения обязательства Исполнителем или дня прекращения Договора (п. 9.4).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств по

Договору, если за такое неисполнение или ненадлежащее исполнение конкретный вид санкции не установлен Договором, Исполнитель обязан уплатить Заказчику по требованию последнего за каждый факт нарушения Договора штраф в размере **0,03 % (Ноль целых три сотых процента) от цены Договора, определенной в пункте 2.1 Договора.** В случае если указанное в настоящем пункте Договора неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств Исполнителя носит длящийся характер, Исполнитель обязан уплатить Заказчику по требованию последнего за каждый факт нарушения Договора пени в размере **0,01 % (Ноль целых одна сотая процента) от цены Договора, определенной в пункте 2.1 Договора,** за каждый день просрочки исполнения обязательств до дня полного и надлежащего их исполнения или дня прекращения Договора(п. 9.5.).

В случае нарушения Исполнителем установленного Договором срока предоставления Заказчику заполненной Формы, срока устранения недостатков заполнения Формы, Исполнитель обязан уплатить Заказчику по требованию последнего за каждый факт нарушения Договора пени в размере **0,03 % (Ноль целых три сотых процента) от стоимости Оборудования поставленного по Договору (пункт 2.2.1 Договора) и/или от стоимости оборудования используемого для выполнения Работ по соответствующему объекту Заказчика,** в отношении которого допущено нарушение пункта 3.1.14 Договора, определяемой в соответствии с Локальными сметами (Приложение № 4 к Договору) за каждый день просрочки исполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств по Договору до дня полного надлежащего исполнения обязательства Исполнителем или дня прекращения Договора (п. 9.6.).

В случае **разглашения конфиденциальной информации Заказчика Исполнитель обязан уплатить Заказчику по требованию последнего штраф в размере 100 000 (Сто тысяч) рублей** за каждый случай разглашения конфиденциальной информации, а также возместить убытки в полном объеме сверх суммы штрафа (п. 9.7.).

Исходя из приведенных условий видно, что установленная ответственность Исполнителя значительно выше по сравнению с ответственностью Заказчика, рассчитывается не от стоимости не исполненного обязательства, а от общей стоимости Оборудования/Экземпляров программ для ЭВМ/Работ/Цены Договора. При этом предусмотрена ответственность Исполнителя за любое, в том числе незначительное нарушение своих обязательств, а ответственность Заказчика установлена только за несвоевременную оплату и только от суммы не исполненного обязательства.

Включение данных условий, которые заведомо несправедливы, явно обременительны для Исполнителя, нарушают баланс интересов сторон в проект Договора является злоупотреблением правом (ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, Постановление ВАС РФ от 15.07.2014 г. № 5467/14; постановление Арбитражного суда Московского округа от 22 декабря 2015 г. № Ф05-17731/2015 по делу № А40-26866/2015).

Таким образом, нарушается п. 1 ст. 3 Закона о закупках.

8. П. 15.2. проекта Договора установлены существенные нарушения Договора, которые могут повлечь одностороннее расторжение договора Заказчиком. При этом ст. 523 Гражданского кодекса Российской Федерации ограничивает перечень нарушений, которые являются существенными в части поставки. Данная норма является императивной.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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.

Таким образом, действия заказчика, установившего в Документации условия противоречащие требованиям гражданского законодательства, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. В Техническом задании к Документации указано, что результатом Работ является смонтированное и исправно работающее Оборудование, указанное в пунктах 2.1-2.3 Технического задания, на Объектах Заказчика.

Кроме того, должны выполняться работы указанные в пп. 3.9 - 3.12 Технического задания, а именно:

- Разработать новую топологию (схемы на физическом, канальном и сетевом уровне) организации типового узла МСС уровня ОДУ Заказчика;
- Разработать обобщенный план миграции типового узла МСС уровня ОДУ Заказчика к новой топологии;
- Провести тестирование обобщенного плана миграции на лабораторном стенде Исполнителя;
- Подготовить и согласовать с Заказчиком отчет о тестировании.

При этом не понятно, каково ожидаемое содержание отчета о тестировании обобщенного плана миграции, когда и какими силами планируется осуществлять миграцию типового узла, требуется ли какая-то дополнительная документация кроме топологии типового узла, обобщенного плана миграции и отчета о его тестировании.

В п. 3.6. Технического задания предусмотрены следующие работы, а именно:

- Выполнение первичной настройки Оборудования, указанного в пунктах 2.1-2.3 Технического задания,
- Настройки сопряжения с существующим сегментом ЛВС.

Но не указано, что включают в себя данные работы.

Так же, в Техническое задание не включена рабочая проектная документация (включая план размещения, подключения и проводок, таблицы коммутации, структурные схемы и так далее) на основании которой выполняются монтажные и пусконаладочные работы.

Таким образом, содержание Документации не позволяет определить необходимые объем материалов и оборудования, требующихся для выполнения работ, которые приобретает Исполнитель, а также объем необходимых работ. Требуемые сведения не являются определяемыми - выводы об объеме выполняемых работ, их стоимости, перечне разрешительных документов не могут быть сделаны самостоятельно Участником закупки, обладающим необходимым уровнем профессионализма и опыта. Соответственно у потенциального Участника отсутствует возможность формирования корректного технического и коммерческого предложения, нарушая требования пунктов 1, 5, 7 и 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно пунктам 1, 5, 7 и 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются установленные заказчиком требования, связанные с определением соответствия выполняемой работы его потребностям, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), порядок формирования цены договора, а также перечень документов, представляемых для подтверждения соответствия установленным требованиям. Сведения о предмете договора с указанием объема выполняемых работ должны быть размещены в извещении о закупке (пункт 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках).

В целях информационного обеспечения закупки названные сведения должны быть достаточными, позволять потенциальному участнику сформировать свое предложение. Данная позиция подтверждается Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

С учетом изложенного прошу:

1. Признать жалобу ООО «Иннова-Спектр» обоснованной.
2. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений, путем внесения изменений в документацию о проведении Конкурса.

Перечень прилагаемых документов:

1. Копия Решения единственного участника ООО «Иннова-Спектр» от 07.06.2018 № 07/06/2018 о назначении генерального директора ООО «Иннова-Спектр».
2. Документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки оборудования для реновации мультисервисной сети связи АО «СО ЕЭС» и выполнения работ по монтажу и пусконаладке (извещение № 32110035563)..
3. Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд акционерного общества «Системный оператор Единой энергетической системы» (шестая редакция).

**Генеральный директор
ООО «Иннова-Спектр»**