

5

Управление Федеральной антимонопольной службы по г.
Москве (Московское УФАС России)
Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1
г. Москва, 107078

Заявитель:

Закрытое акционерное общество «ИНГЕОСТРОЙ»
ИНН 7709868819, ОГРН 5107746071241

Место нахождения: 109147, г. Москва, ул. М. Калитниковская, д. 7

Почтовый адрес: 109147, г. Москва, ул. М. Калитниковская, д. 7

адрес электронной почты: karina_malahova@bk.ru

контактный номер телефона: 8 (495) 952-69-70

факс: отсутствует

Заказчик:

Акционерное Общество «Проектно-изыскательский и научно-исследовательский институт «Гидропроект» им. С.Я. Жука» ИНН 7743714777, ОГРН 5087746440766

Место нахождения: 125993, г. Москва, Волоколамское ш., д. 2, эт. 5, пом. I, ком. 12.

Почтовый адрес: 125993, г. Москва, Волоколамское ш., д. 2.

адрес электронной почты: hydro@hydroproject.ru

Контактное лицо: Панин Е.Н.

Контактный номер тел.: +7 (495) 727-36-05, +7 (495) 741-49-71.

Адрес электронной почты: PaninEN@rushydro.ru

Организатор закупки:

Акционерное общество «РусГидро Снабжение»

Место нахождения: 117393, г. Москва, ул. Архитектора Власова, д. 51, эт. 1, пом. 1, ком. 30

Почтовый адрес: 117393, г. Москва, ул. Архитектора Власова, д. 51

Адрес электронной почты: dz@rushydro.ru

Контактный телефон: +7 (495) 122-05-55, +7 (800) 333-80-00.

Контактное лицо (Ф.И.О.): Панин Евгений Николаевич.

Контактный телефон: +7 (495) 122-05-55, +7 (800) 333-80-00, доб. 001-45-19.

Адрес электронной почты: PaninEN@rushydro.ru

Оператор электронной торговой площадки: Акционерное

общество «Единая электронная торговая площадка»

ИНН 7707704692 ОГРН 1097746299353

115114, город Москва, Кожевническая улица, дом 14 строение 5

Контактный номер тел.: +7 495 276-16-26

Адрес электронной почты: info@roseltorg.ru

Контактное лицо: отсутствует

Московское УФАС
Рег. номер 45802/19
зарегистрирован 14.08.2019



Пакет

Номер закупки в ЕИС: 31908163861

ЭТП: <https://rushydro.roseltorg.ru>

НМЦ: 38 734 309,00 руб., без учета НДС.

Адрес сайта: <http://zakupki.gov.ru>

ЖАЛОБА

на действия Заказчика при проведении закупки в форме конкурса путем утверждения неправомерных положений документации (реестровый № 31908163861) в порядке, предусмотренном п.п. 1, 2.1 ч. 10 ст. 3 223-ФЗ, ч.ч. 1, 2 ст. 18.1 135-ФЗ

Акционерным обществом «Проектно-изыскательский и научно-исследовательский институт «Гидропроект» имени С.Я. Жука» (далее – АО «Институт Гидропроект»),

Заказчик), акционерным обществом «РусГидро Снабжение» (далее – АО «Русгидро Снабжение», Организатор торгов) 02.08.2019 опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по теме: «Ликвидация последствий осадки здания станционного узла Загорской ГАЭС-2 и восстановительные работы. Разработка рабочей документации на период выравнивания здания станционного узла Загорской ГАЭС-2. Распределение инъекционных объёмов в основании здания ГАЭС. Устройство котлована К-1. Устройство котлована К-2» для нужд АО «Институт Гидропроект» (Лот № 0025-ОСН-ОСН ПРОД-2019-ГП) (реестровый № 31908163861).

Пунктом 1.2 Документации определены общие сведения о проводимой процедуре. В силу пп. 1.2.13, 1.2.14 к участнику процедуры предъявлено требование об обеспечении заявки путем внесения денежных средств на индивидуальный счет, открытый участнику процедуры оператором ЭТП. Размер обеспечения установлен в размере 193 971,54 рублей (НДС не облагается). Помимо изложенного Заказчиком указаны сведения рекомендательного характера о внесении денежных средств в требуемом размере не менее чем за 2 (два) рабочих дня до момента окончания срока подачи заявок, установленного в пункте 1.2.20, а именно до 20.08.2019 (12:00 по московскому времени).

Пунктом 4.5 документации Заказчиком отражены условия подготовки заявок, в числе которых, помимо прочего, установлено обеспечение заявки путем фактического поступления денежных средств на специальный лицевой счет (п. 4.5.7.1 закупочной документации). При этом обеспечение заявки должно быть зачислено на счет Оператора ЭТП до момента окончания подачи заявок, в настоящем случае до 20.08.2019 (п. 4.5.7.2 конкурсной Документации).

В противном случае обеспечение заявки считается невнесенным, и Организатор обязан отклонить заявку такого Участника. Требование об обеспечении заявки в равной мере распространяется на всех Участников.

Положениями Закона о закупках не регламентирован порядок принятия решения об участии в конкурентной процедуре, в связи с чем такое решение может быть принято заинтересованным лицом до последнего дня установленного срока включительно.

Вместе с тем условие об обеспечении денежных средств на специальном счете (непосредственное поступление таковых) до момента окончания подачи заявок с учетом сроков осуществления банковских операций фактически вынуждает участника процедуры подстраивать свое решение под срок проведения таких операций.

При этом подавая заявку на участие в последний день срока с учетом условия об обеспечении заявок, участник процедуры, рассчитывая на добросовестность Заказчика (Организатора торгов) и не являясь профессиональным участником в области обеспечения

конкурентной борьбы при проведении закупок, полагает правомерным и достаточным именно направление денежных средств для обеспечения заявки в последний день отведенного срока (одновременно с подачей заявки), а равно полагает условия участия при таких обстоятельствах соблюденными.

Вместе с тем, срок проведения банковских операций (от 3 до 5 суток) не позволяет заинтересованному лицу обеспечить соблюдение условий участия, требующих именно поступление на лицевой счет денежных средств.

В связи с изложенным заинтересованное лицо, совершив все действия для получения права быть участником процедуры, лишается такого права, когда Организатор торгов или оператор ЭТП не дожидаются разумного срока после последнего дня подачи заявок, а оценивают заявки на предмет их обеспечения непосредственно в момент их подачи.

Кроме того, сама по себе возможность отклонения заявок участников в момент их подачи со стороны торговой площадки расширяет не только полномочия торговых площадок, границы которых установлены Законом о закупках, но и дополняет основания отклонения потенциальных участников по формальным основаниям, устраняя обязанность Заказчика по обеспечению информационной открытости процедуры, в том числе, в части раскрытия причин отклонения поступивших заявок.

Помимо изложенного, положения документации неправомерно наделяют Заказчика правом оценивать заявку коллективного участника на предмет соответствия каждого из участвующих в группе лиц требованиям конкурсной документации, а также неправомерно обязывают участника процедуры обладать необходимым составом трудовых ресурсов на стадии подачи заявок, возлагая на потенциального участника необходимость дополнительных затрат при подготовке заявки на участие в рассматриваемой процедуре.

Таким образом, положения документации содержат ряд условий, искусственно сужающих круг заинтересованных в участии лиц, а также препятствующих подаче заявки со стороны Общества «ИНГЕОСТРОЙ».

В соответствии с п.п. 1 и 3 ч. 10 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, осуществление заказчиком закупки с нарушением требований названного закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также неразмещение в единой информационной системе документов и сведений, подлежащих обязательному размещению в такой системе.

При этом, в силу ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в конкурентной процедуре.

Также в силу ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из совокупного толкования приведенных норм права следует, что оспорить действия заказчика (организатора закупки), поименованные в ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, в антимонопольном органе могут абсолютно любые лица, отвечающие критериям, установленным ч. 5 упомянутой статьи закона, вне зависимости от факта подачи ими заявки на участие в закупочной процедуре, а лица, такие заявки подавшие – все действия заказчика (организатора закупки), поименованные в ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, совершенные им после окончания срока подачи заявок.

Таким образом, упомянутой нормой права круг лиц, обладающих правом на обжалование абсолютно всех действий организатора торгов, ограничен лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Однако, указанной нормой права также предусмотрена возможность для иных лиц обратиться в антимонопольный орган с жалобой на нарушение организатором закупки порядка размещения информации о ее проведении, а также порядка подачи заявок на участие в закупке, при условии, что их права и законные интересы могут быть нарушены оспариваемыми действиями организатора закупки.

Изложенный правовой подход, отражающий полномочность не участника процедуры на обжалование действий заказчика, способных помешать подаче заявки, поддерживается судебной практикой, в том числе в решении Арбитражного суда г. Москвы от 22.07.2019, вынесенном в рамках дела № А40-32969/19.

На основании изложенного заинтересованное в участии лицо в порядке ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, а также ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе до окончания срока подачи заявок обжаловать в антимонопольный орган действия Заказчика по

утверждению положений документации, нарушающих порядок подачи заявок и (или) порядок размещения информации.

Таким образом, жалоба Общества «ИНГЕОСТРОЙ» на положения документации подана с соблюдением требований ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, соответственно, основания для оставления жалобы без рассмотрения отсутствуют.

При подготовке заявки на участие в процедуре и изучении положений закупочной документации Обществом были выявлены следующие нарушения.

1. Сокращение срока подачи заявок путем установления специального способа обеспечения заявки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Как было указано ранее, положения документации содержат требование о наличии денежных средств участника конкурентной процедуры, поступивших на специальный счет, открытый оператором ЭТП, до окончания срока подачи заявок.

Так, согласно п. 15.6.2 Регламента Оператор ЭТП отклоняет заявку на участие в конкурсной закупке в случае отсутствия денежных средств на лицевом счете, открытом Оператором. Аналогичные основания для отказа в допуске заявки к участию в конкурсе предусмотрены и Заказчиком в п. 4.5.7.2 конкурсной Документации, согласно которому обеспечение заявки должно быть зачислено на счет Оператора ЭТП до момента окончания подачи заявок. При этом, в противном случае обеспечение считается невнесенным, и Организатор обязан отклонить такую заявку.

Таким образом, положения документации в указанной части содержат в себе основание отклонения заявок участников, возможность применения которого закреплена за двумя субъектами, осуществляющими проведение конкурентной процедуры, а именно за оператором ЭТП и Заказчиком/Организатором конкурентной процедуры.

Таким основанием отклонения участника является отсутствие на специальном счете, открытом оператором ЭТП, денежных средств для обеспечения заявки до окончания срока её подачи.

В силу ч. 11 ст. 3.2 Закона о закупках участник конкурентной закупки вправе подать только одну заявку на участие в такой закупке в отношении каждого предмета закупки (лота) в любое время с момента размещения извещения о ее проведении до предусмотренных документацией о закупке даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Право подачи заявки до последнего дня установленного срока является абсолютным и не подлежит изменению действиями Заказчика или оператора ЭТП, а также положениями документации, регламентирующих порядок участия.

Вместе с тем приведенные выше положения документации не учитывают ни право заинтересованного лица подать заявку в последний день соответствующего срока, ни период осуществления банковских операций, ни правовой статус оператора ЭТП, как так называемого «посредника» между Заказчиком и участниками конкурентной процедуры.

Так, согласно положениям ст. 849 Гражданского кодекса Российской Федерации, ст. 31 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 “О банках и банковской деятельности” банк по распоряжению клиента перечисляет денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа.

В свою очередь, положениями ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 27.06.2011 № 161-ФЗ “О национальной платежной системе” перевод денежных средств осуществляется в срок не более трех рабочих дней начиная со дня списания денежных средств с банковского счета плательщика.

Таким образом, денежный перевод/зачисление средств на определенный лицевой счет может осуществляться в течение срока от одного до трех суток после его фактического совершения, мгновенный перевод денежных средств участника на указанный выше лицевой счет невозможен.

Следовательно, для непосредственного поступления денежных средств на счет ЭТП в качестве обеспечения заявки (во избежание последующего отказа в допуске к участию в конкурсе) претендующее на такое участие лицо фактически обязано заблаговременно инициировать процесс оплаты данного обеспечения (учитывая вероятность затягивания процедуры непосредственного перечисления до 3 рабочих дней).

В противном случае заинтересованные в участии лица, подготовившие заявку с учетом срока зачисления обеспечительных средств, и лица, подготовившие свое предложение позднее такого временного периода ставятся Заказчиком в неравное положение, поскольку последние по независящим от них причинам лишаются права борьбы за заключение разыгрываемого контракта.

Вместе с тем в силу положений п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Во избежание подобных ситуаций положения закупочной документации при наличии условий об обеспечении заявок должны содержать в себе разумный срок между

последним днем окончания подачи заявок до момента их вскрытия и проверки на соответствие требованиям заказчика.

Указанный временной разрыв при изложенных обстоятельствах необходим для обеспечения соблюдения права участника подачи заявки в последний день отведенного срока и обеспечения поступления денежных средств на специальный счет, открытый оператором ЭТП.

Однако в рассматриваемом случае положения документации не только не содержат в себе указания на разумный временной разрыв между последним днем их подачи и последующей проверки, но и напрямую наделяют оператора ЭТП полномочиями на проверку заявок в части обеспечения фактически в момент их подачи.

При этом сами положения документации разделяют проведение процедуры на несколько этапов, в том числе на подготовку и подачу заявок (до 20.08.2019) и окончание рассмотрение заявок (до 24.09.2019).

Таким образом, Заказчик самостоятельно определил время для проверки поступивших заявок требованиям документации, однако, вопреки требованиям добросовестности и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции, наделил торговую площадку полномочиями по частичной проверке заявки в части соблюдения требований об их обеспечении в момент ее фактической подачи, что влечет невозможность участия заинтересованных лиц, принявших такое решение за 3-5 дней до окончания срока.

В настоящем случае, Заказчик, располагая существенным временным периодом для проверки заявок на предмет их соответствия требованиям документации, пренебрегает такими сроками и осуществляет их проверку посредством функционала ЭТП сразу после окончания срока их подачи.

При этом проверка поступившей заявки оператором ЭТП осуществляется в той части требований, на соблюдение которой законом отведен специальный срок, соответственно, приведенные действия Заказчика, а равно специально им созданной ЭТП, целенаправленно сокращают срок подачи заявки потенциальному участнику процедуры.

При этом действуя добросовестно и разумно, оператор ЭТП или Заказчик проводимой процедуры располагают возможностью ознакомиться с документами участника, направленными на перевод необходимых денежных средств (например, платежное поручение), однако последние при наличии указанной возможности оценивают исключительно формальное доведение денег до специального счета.

При этом в силу положений п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как

добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В настоящем случае, Заказчик, располагая информацией о сроках совершения банковский процедур (в силу прямо установленных в релевантном законодательстве особенностей), сознательно не предоставляет участникам разумного срока для зачисления денежных средств, что исключает возможность признания действий Заказчика правомерными.

Кроме того, законодательно предусмотренное наличие у организаторов торгов/операторов электронной торговой площадки возможности на самостоятельное установление правил проведения конкурентной процедуры не должно становиться способом произвольного отклонения поданных заявок на основании исключительно их субъективного правоусмотрения, а также способом искусственного ограничения количества потенциальных участников торгов.

При этом сам по себе факт наличия рекомендательной ссылки Заказчика на время совершения платежного поручения (не менее, чем за 2 рабочих дня до окончания срока подачи заявок), подтверждает осведомленность Заказчика о возможном ограничении прав заинтересованных лиц на подачу заявок в последние дни установленного срока.

Более того, приведенные положения документации противоречат нормам положения о закупке, которым руководствуется Заказчик при проведении рассматриваемой процедуры.

Так, согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе, АО «Институт Гидропроект» при проведении закупок товаров, работ и услуг, проводимых в соответствии с положениями Закона о закупках, руководствуется Положением, утвержденным ПАО «РусГидро» (далее – Положение).

Согласно п. 7.2.7.4. Положения величина обеспечения заявок на участие в закупке устанавливается в извещении и (или) документации о закупке в виде твердой суммы в рублях. Денежное обеспечение **вносится (перечисляется на счет)**, как правило, одновременно с подачей заявки, но, в любом случае не позднее окончательного срока подачи заявок. Банковская гарантия представляется в составе заявки.

Из буквального толкования указанного пункта следует, что соблюдение участником условия об обеспечении заявки ставится в зависимость от момента перечисления денежной суммы, совершенного до окончания срока подачи заявок, а не от момента поступления таких средств на указанный Заказчиком счет.

Таким образом, положения конкурсной документации в указанной части ухудшают положение участника процедуры по сравнению с условиями, отраженными в Положении о закупках, а также возлагают на последнего обязанность по доведению денег на специальный счет, не предусмотренную Положением о закупках.

В свою очередь, как это следует из п. 21 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц от 16.05.2018», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ, в случае противоречия между содержанием положения о закупке и документации о закупке применению подлежит положение о закупке.

Таким образом, изложенная линия поведения Заказчика, Организатора конкурентной процедуры очевидным образом не соответствует принципам, отраженным в п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, а именно принципам равноправия участников конкурентной процедуры и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции, а также противоречит нормам собственного Положения о закупках, в связи с чем положения документации в изложенной части являются неправомерными и подлежат изменению.

2. Положения документации расширяют компетенцию торговой площадки, что направлено на сокрытие причин отклонения потенциальных участников (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Помимо изложенного, Общество обращает внимание Комиссии Управления на необоснованное наделение оператора ЭТП полномочиями по рассмотрению и оценке поступивших заявок, закрепленными за Заказчиком проводимой процедуры.

Положениями Закона о закупках не предусмотрено право оператора электронной площадки рассматривать и оценивать поступившие заявки на предмет их соответствия положениям документации.

Так, в соответствии с ч. 12 ст. 3.3 Закона о закупках оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней.

Вместе с тем, возможность блокирования поступившей заявки фактически подменяет компетенцию Заказчика и выходит за пределы полномочий торговой площадки при соблюдении возложенных на нее функций.

Кроме того, само по себе автоматическое отклонение заявки обществ не фиксируется ни на самой ЭТП, ни в личном кабинете участника, ни в рамках закупочной процедуры, что нарушает принципы информационной открытости проводимых процедур путем сокрытия как самого факта отклонения заявки участника, так и сокрытия причин ее отклонения.

Приведенная линия поведения Заказчика по присвоению собственной торговой площадке права блокировочного отклонения заявок фактически направлена исключительно на обход законодательно закрепленной обязанности Заказчика формировать протоколы итогов рассмотрения поступивших заявок (ч.ч. 11, 12 ст. 3.2 Закона о закупках), что явным образом нарушает права и законные интересы принявших в участие лиц.

Иными словами, Заказчиком при формировании закупочной документации создан двойной барьер для возможности получения права заключения разыгрываемого контракта, так как проверка заявки на отсутствие одного и того же основания отклонения проводится оператором ЭТП в момент подачи заявки, а затем Заказчиком, правомочным вскрыть заявку до истечения срока банковских операций, что создает необоснованные ограничения конкурентной борьбы на рассматриваемых процедурах и создает основания для отклонения заявки по надуманным основаниям.

В этой связи следует признать, что закупочная документация сформирована путем добавления в нее нескольких факторов, способствующих неправомерному отклонению заявок заинтересованных в участии лиц.

Вместе с тем, в силу п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках не допускается формирование условий, необоснованно ограничивающих конкурентную борьбу на проводимой процедуре.

Резюмируя изложенное, оспариваемые положения документации не обеспечивают соблюдение целей проводимых процедур, ограничивают права заинтересованных лиц на подачу заявки в любой день до окончания срока ее подачи, а равно привели к необоснованному ограничению Общества «ИНГЕОСТРОЙ» права участия в проводимой процедуре.

3. Нарушение требований ч. 5 ст. 3 Закона о закупках в части отражения условий коллективного участия

Кроме того, податель жалобы считает неправомерными положения документации, регламентирующие требования к коллективному участнику закупочной процедуры.

В силу положений п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов,

представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При этом в соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала 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.

Кроме того, как указано в п. 14. Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 16.05.2018, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации, если участником закупки выступает несколько лиц (группа лиц), требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться к такой группе лиц в совокупности, а не к отдельно взятому ее участнику.

Таким образом, исходя из буквального толкования названных норм Закона о закупках, а также правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, Заказчик при подаче заявки от коллективного участника обязан оценивать такую группу лиц как единого участника процедуры и не вправе предъявлять требования документации к каждому такому участнику в отдельности.

Обратное противоречит не только положениям закона, регулирующего рассматриваемые правоотношения, но и целям создания института коллективного участия в закупочных процедурах, в свою очередь, положения документации, наделяющие Заказчика правом оценки каждого лица в составе коллективного участника, подлежат изменению, как противоречащие нормам действующего законодательства.

В настоящем случае вышеназванные требования к условиям коллективного участия Заказчиком не соблюдены, что нарушает порядок подачи заявки со стороны заинтересованных лиц.

Так, п. 3.1.1 документации предусмотрено право подачи заявки от группы лиц, созданной для участия в рассматриваемой процедуре.

Вместе с тем пунктом 3.2.5 документации отражены требования о необходимости соответствия каждого члена коллективного участника (включая лидера Коллективного участника) требованиям документации, изложенным в приложении №3 к Документации (подраздел 10.1 Документации). Сама по себе проверка на соответствие обязательным требованиям, установленным в пункте 3 подраздела 10.1 Документации, производится в

отношении члена коллективного участника только в части объема поставки продукции, который ему предполагается поручить в соответствии с планом распределения объемов поставки продукции внутри коллективного участника.

При этом в силу п. 3.2.8 Документации в случае несоответствия какого-либо из заявленных членов коллективного участника требованиям, установленным в приложении № 3 к Документации, заявка такого коллективного участника отклоняется.

Таким образом, из совокупного толкования названных пунктов документации о закупке усматривается, что Заказчику, вопреки правой позиции Верховного Суда РФ, предоставлено право оценки каждого из лиц, входящих в состав коллективного участника процедуры, что не соответствует нормоположениям Закона о закупках, регулирующих порядок участия группы лиц.

Аналогичный правовой подход отражен в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 20.03.2019 по делу № А40-160066/2018, от 19.07.2016 по делу № А40-169640/2015, постановлениях Девятого арбитражного апелляционного суда по делам №№ А40-47862/2016, А40-47790/2016, А40-27558/2016, А40-41326/2016, А40-75187/2016, А40-75203/2016, А40-30177/2016, А40-75032/2016, А40-30173/2016, А40-41424/2016, А40-42804/2016, А40-75004/2016, А40-47786/2016, А40-41322/2016, решении Арбитражного суда г. Москвы от 12.10.2016 по делу № А40-171832/2016, а также в письмах Минэкономразвития от 25.04.2016 № Д28и-1016, от 09.11.2015 № Д28и-3321, от 30.10.2015 № Д28и-3153, от 29.02.2016 № Д28и-498.

Учитывая изложенное, действия заказчика в части установления требований, указанных в документации о закупке, к каждому из участников группы лиц являются нарушением частей 5 и 6 статьи 3 Закона о закупках, а потому приведенные положения подлежат изменению.

4. Предъявление излишних требований к участнику конкурентной процедуры, способных привести к повышенным затратам заинтересованного в участии лица (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Приложением 1 к закупочной документации Заказчиком установлены технические требования к закупаемой продукции. Пунктом 6 указанного документа регламентированы специальные и квалификационные требования к участникам конкурентной процедуры, включая требования к опыту участника, требования к персоналу и материально-техническим ресурсам.

Так, в соответствии с пп. 2 п. 6 технических требований участник закупки должен обладать квалифицированным персоналом, необходимым для исполнения Договора. При

этом обязательным является наличие у Участника следующего административно-технического персонала (в штате или по договорам гражданско-правового характера):

- *научный консультант* – специалист со стажем работы не менее 5 лет, образование высшее профессиональное техническое (гидротехническое) - не менее 1 чел.;
- *руководитель проекта* – специалист со стажем работы не менее 5 лет, образование высшее профессиональное техническое (гидротехническое) - не менее 1 чел.;
- *исполнитель проекта* - специалист со стажем работы не менее 3 лет, образование высшее профессиональное техническое - не менее 3 чел.

Вместе с тем Заказчиком не приведено объективного обоснования необходимости наличия у потенциального участника указанного персонала на стадии подачи заявки, при этом запрет на привлечение к исполнению контракта субподрядчика документацией не установлен.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Однако в настоящем случае каких-либо доказательств наличия у заказчика объективной необходимости в установлении требования о наличии у участника определенного персонала последним не представлено.

При этом, наличие такой необходимости заявитель обосновывает собственным желанием проводить процедуру среди участников, обладающих вышеуказанными ресурсами.

Вместе с тем, оценивая подобное основание для установления спорного требования, следует признать, что критериям объективности и нормативности оно не соответствует, поскольку заказчиком не приведено ни единого довода и не представлено ни одного доказательства, свидетельствующего о невозможности привлечения указанного персонала на стадии исполнения контракта.

При этом сам по себе предмет торгов не может являться отступлением от установленных п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках запретов: исходя из предусмотренного ст. 1 ГК РФ принципа равенства участников гражданских правоотношений, статус заказчика, сфера его деятельности, а равно особенности предмета поставки, не могут обуславливать введение ограничивающих конкуренцию требований, в связи с чем приведенные заказчиком требования о наличии специального персонала не отвечают требованиям об обеспечении конкурентной борьбы в рамках проводимой закупки.

На основании изложенного, следует признать, что доказательств объективной необходимости установления столь высоких требований к участнику процедуры Заказчиком не представлено.

Таким образом, в действиях Заказчика содержится нарушение части 1 статьи 1 и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурса.

На основании изложенного с учетом положений ч. 2 ст. 18. 1 Закона о защите конкуренции, пп. 1, 2 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ»

ПРОСИТ МОСКОВСКОЕ УФАС РОССИИ:

- признать настоящую жалобу обоснованной;
- признать в действиях Организатора торгов/Заказчика нарушение положений п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3, ч.ч. 5, 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» путем утверждения положений документации, ограничивающих конкуренцию на торгах;
- выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

Приложения:

1. Копии документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего жалобу.
2. Регламент процесса размещения заказов с использованием специализированной ЭТП для нужд Группы «РусГидро».
3. Документация о закупке «Конкурс в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по выравниванию здания стационарного узла Загорской ГАЭС-2 (ЛОТ № 1043-КС-КС ПИР СМР-2019-ЗГАЭС-2).
4. Единое положение о закупке продукции для нужд Группы РусГидро.

**Представитель ЗАО «ИНГЕОСТРОЙ»
по доверенности**



А.В. Яремчук

Доверенность № 6/п

18 июля 2019

г. Москва

Закрытое акционерное общество «ИнГеоСтрой» (ОГРН 5107746071241, ИНН 7709868819), именуемое далее по тексту «Доверитель», в лице генерального директора г-на Харченко Алексея Игоревича, действующего на основании устава, настоящей доверенностью уполномочивает:

Яремчук Анастасию Валерьевну (паспорт серии 46 12 № 882772, выдан О-нием в городском округе Юбилейный Межрайонного ОУФМС России по Московской обл. в городском округе Королёв 29.11.2012, код подразделения: 500-057) (далее – «Представитель»)

представлять и защищать интересы Общества в арбитражных судах Российской Федерации, в том числе подписывать и подавать любые исковые заявления, заявления, жалобы, в том числе апелляционные, кассационные и надзорные жалобы, заявления о пересмотре судебных актов, заявления и ходатайства об обеспечении иска, любые пояснения, письменные объяснения, отзывы, иные процессуальные документы, участвовать в судебных заседаниях, изменять основания или предмет иска, отказываться от иска полностью или в части, заключать мировые соглашения, заявлять любые ходатайства и пользоваться всеми правами, предусмотренными Арбитражным процессуальным кодексом РФ, получать на руки оригиналы и копии любых документов, в том числе исполнительные листы.

Представлять и защищать интересы Общества в государственных органах, в том числе Федеральной антимонопольной службе и ее территориальных органах, включая дела о нарушении законодательства о закупках (в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ), дела о нарушении законодательства о контрактной системе (в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ), дела о нарушении антимонопольного законодательства, дела об административных правонарушениях, возбужденных в отношении Общества и/или по заявлению, жалобе Общества, со всеми правами, предоставленными лицам, участвующим в деле о нарушении антимонопольного законодательства, а также в деле об административных правонарушениях, в том числе знакомиться с материалами дела, снимать копии и делать выписки с них; подавать жалобы, заявления, ходатайства, подписывать письма и любую корреспонденцию; правом участвовать в заседаниях по рассмотрению заявления, жалобы Общества и/или заявлений, жалоб, дел об административных правонарушениях в отношении Общества; знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле; правом отказываться от заявления, дополнять, уточнять требования, указанные в заявлении, правом предоставлять возражения и иные документы, правом подписывать все необходимые документы; задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле; пользоваться правами, предоставленными лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, защитнику и представителю в рамках дела об административном правонарушении, иными правами, предусмотренными антимонопольным законодательством, законодательством об административных правонарушениях.

Генеральный директор
ЗАО «ИнГеоСтрой»

Харченко А.И.

