

## **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-90/18**

**по результатам рассмотрения жалобы Кулакова А. В. на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

12.02.2018

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу Кулакова А.В. от 05.02.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «МРСК Центра и Приволжья» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на организацию системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (приобретение приборов учета, выполнение проектных, строительного-монтажных и пусконаладочных работ по модернизации созданию системы учета электроэнергии с организацией удаленного сбора данных) в рамках реализации энергосервисного контракта, направленного на снижение потерь электроэнергии при ее передаче в электрических сетях для нужд ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (извещение № 31806093745) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба Кулакова А.В. (далее - Заявитель) от 05.02.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на организацию системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (приобретение приборов учета, выполнение проектных, строительного-монтажных и пусконаладочных работ по модернизации созданию системы учета электроэнергии с организацией удаленного сбора данных) в рамках реализации энергосервисного контракта, направленного на снижение потерь электроэнергии при ее передаче в электрических сетях для нужд ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (извещение № 31806093745) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган



рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействиях) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым стандартом закупок ПАО «Россети», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» от 30.10.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее – ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

02.02.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 20.03.2018;

дата рассмотрения заявок — 19.04.2018;

дата подведения итогов — 19.04.2018.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком в составе Документации, а также в ЕИС размещена проектно-сметная документация не в полном объеме, а именно: отсутствуют локальные и объектные сметы;

2. Заказчиком в Документации по критерию оценки и сопоставления заявок «Опыт участника по поставкам/выполнению работ/оказанию услуг» не установлены критерии аналогичности соответствующего опыта;

3. Заказчиком в Документации неправомерно объединено в один лот выполнение проектных, строительно-монтажных, пусконаладочных работ, а также поставка оборудования.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком в составе Документации, а также в ЕИС размещена проектно-сметная документация не в полном объеме, а именно: отсутствуют локальные и объектные сметы.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичные принципы предусмотрены подпунктом «б» пункта 1.2.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 1.1.4 Документации, предметом Конкурса является право заключения договора на организацию системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (приобретение приборов учета, выполнение проектных, строительного-монтажных и пусконаладочных работ по модернизации / созданию системы учета электроэнергии с организацией удаленного сбора данных) в рамках реализации энергосервисного контракта, направленного на снижение потерь электроэнергии при ее передаче в электрических сетях для нужд ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (филиала «Нижновэнерго»).

В соответствии с пунктом 4.1 Документации, перечень, объемы и характеристики закупаемых товаров, работ, услуг установлены в Техническом задании Документации, являющимся Приложением № 1 к Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Конкурс проводится на основании, в том числе, Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон об энергосбережении), а также Распоряжения ПАО «Россети» от 06.09.2016 № 370р «Об утверждении требований к проведению закупочных процедур по заключению энергосервисных договоров, заключаемых ДЗО ПАО «Россети».

В соответствии с частью 1 статьи 19 Закона об энергосбережении, предметом энергосервисного договора (контракта) является осуществление исполнителем действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов заказчиком.

Согласно части 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации, подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что энергосервисный договор (контракт) предполагает выполнение комплексных действий, включающих в себя, в том числе, приобретение приборов учета, выполнение проектных, строительного-монтажных и пусконаладочных работ по модернизации/созданию системы учета электроэнергии с организацией удаленного сбора данных. Кроме того, согласно пункту 1.6 проекта договора, заключаемого по результатам Конкурса, энергосервисная компания (победитель Конкурса) разрабатывает и согласовывает с Заказчиком проектно-сметную документацию в срок 45

календарных дней с даты заключения договора. Таким образом, Заказчиком самостоятельно не разрабатывается проект работ; разработка проекта работ входит в состав общего перечня выполняемых в рамках Конкурса работ (проектно-изыскательские, строительно-монтажные и пусконаладочные работы) и будет оплачиваться Заказчиком в рамках исполнения своих обязательств по энергосервисному контракту.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, на основании чего Комиссии ФАС России не представляется возможным установить неправомерность действий (бездействия) Заказчика, выразившихся в размещении в составе Документации, а также в ЕИС локальных и объектных смет.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации по критерию оценки и сопоставления заявок «Опыт участника по поставкам/выполнению работ/оказанию услуг» не установлены критерии аналогичности соответствующего опыта.

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 3.9.3.3. Документации, в рамках оценочной стадии Конкурсная комиссия оценивает и сопоставляет Конкурсные заявки и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика, исходя из критериев (включая подкритерии) и их весовых коэффициентов, изложенных в Приложении №4 к Документации.

Согласно приложению № 4 к Документации, оценка и сопоставление заявок участников на участие в Конкурсе осуществляется, в том числе, по критерию «Опыт участника по поставкам/выполнению работ/оказанию услуг (в рублях)» с максимальным количеством баллов - 20 баллов. Источник данных – Справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров.

Подразделом 5.8 Документации (форма «Справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров») предусмотрена таблица, содержащая разделы, необходимые для заполнения участником Конкурса, в том числе, наименование контрагента, сроки выполнения договора, описание договора, а также сумма договора.

При этом, подраздел 5.8 Документации содержит инструкцию по заполнению указанной справки, согласно которой:

– в данной справке участник указывает перечень и годовые объемы выполнения аналогичных договоров, *сопоставимых по объемам, срокам выполнения и прочим требованиям раздела 4 (требованиям Технического задания);*

– следует указать не менее одного, но не более десяти аналогичных договоров (*под термином аналогичного договора понимается договор, идентичный предмету и сопоставимый с объемом и суммой работ/услуг договора по данной закупочной процедуре*). Участник может самостоятельно выбрать договоры, которые, по его мнению, наилучшим образом характеризует его опыт.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что, поскольку предметом Конкурса является «договор на *организацию системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных* (приобретение приборов учета, выполнение проектных, строительномонтажных и пусконаладочных работ по модернизации созданию системы учета электроэнергии с организацией удаленного сбора данных)», детальные требования к которому изложены в Техническом задании Документации, то под «опытом выполнения аналогичных договоров» понимаются договоры, идентичные предмету и сопоставимые с объемом и суммой работ/услуг договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно объединено в один лот выполнение проектных, строительномонтажных, пусконаладочных работ, а также поставка оборудования.

Согласно пункту 3 Технического задания (Приложение № 1 к Документации) Документации, в состав работ, являющихся предметом закупки и договора, заключаемого по результатам закупки, включены следующие виды работ:

– проведение предпроектного обследования объектов. Структурирование по объектам основного оборудования определение каналов и среды передачи данных, технические характеристики и схемы включения, согласование с Заказчиком;

– разработка технорабочего проекта на организацию модернизацию системы учета с удаленным сбором данных (далее - ТРП), включающую технические решения, описание комплекса технических схемы, чертежи и сметные расчеты, обеспечивающие средств, привязку типовых технических решений к конкретному объекту и необходимые для монтажа и наладки системы учета, согласование ТРП и эксплуатационной документации с Заказчиком. В ТРП предусмотреть поставку Заказчику ЗИП 2-3%;

– согласование совместно с Заказчиком планов-графиков производства работ с потребителями, с организациями-представителями потребителей (юридическими лицами I бытовыми потребителями, с

управляющими компаниями многоквартирных домов и т.д.) при установке систем учета электроэнергии на объектах потребителя (ВРУ многоквартирных домов, частные домовладения, и т.д.);

- разработка и согласование с заказчиком планов-графиков производства работ и Технологических карт производства работ по строительно-монтажным, пуско-наладочным работам и сдачи в промышленную эксплуатацию готовых объектов;

- комплектация, поставка оборудования и материалов в полном объеме согласно утвержденной спецификации;

- выполнение работ по монтажу технических средств, прокладка необходимых кабельных линий: выполнение пусконаладочных работ, интеграция вновь установленного оборудования системы учета в существующий информационно-вычислительный комплекс верхнего уровня ИВК ВУ филиала ПАО «МРСК Центра и Приволжья» - «Нижновэнерго» на серверных мощностях предоставленных сетевой организацией, в случае отсутствия технической возможности интеграции вновь установленного оборудования системы учета в существующий ИВК ВУ Сетевой организации допускается временно, до организации подрядчиком технической возможности, использовать серверные мощности Энергосервисной компании обязательной передачей информации сетевой организации;

- заказчик совместно с энергосервисной компанией оформляет и подписывает «Акты приема-передачи демонтированного оборудования и замены (приемки обследования) установленного оборудования коммерческого учета электрической энергии», а также «Актов допуска установленных приборов учета в эксплуатацию» потребителями, с организациями-представителями потребителей (юридическими лицами бытовыми потребителями, с управляющими компаниями многоквартирных домов и т.д.);

- разработка эксплуатационной и исполнительной документации на созданную систему учета электроэнергии;

- разработка программы и методики испытаний системы учета электроэнергии согласование с Заказчиком;

- представление Заказчику приемосдаточной документации в соответствии с утвержденным перечнем документов, согласованным с заказчиком.

При этом, в соответствии с частью 1 статьи 19 Закона об энергосбережении, предметом энергосервисного договора (контракта) является осуществление исполнителем действий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов заказчиком.

Согласно части 2 статьи 19 Закона об энергосбережении, энергосервисный договор (контракт) должен содержать:

1) условие о величине экономии энергетических ресурсов (в том числе в стоимостном выражении), которая должна быть обеспечена исполнителем в результате исполнения энергосервисного договора (контракта);

2) условие о сроке действия энергосервисного договора (контракта), который должен быть не менее чем срок, необходимый для достижения установленной энергосервисным договором (контрактом) величины экономии энергетических ресурсов;

3) иные обязательные условия энергосервисных договоров (контрактов), установленные законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона об энергосбережении, энергосервисный договор (контракт) может содержать:

1) условие об обязанности исполнителя обеспечивать при исполнении энергосервисного договора (контракта) согласованные сторонами режимы, условия использования энергетических ресурсов (включая температурный режим, уровень освещенности, другие характеристики, соответствующие требованиям в области организации труда, содержания зданий, строений, сооружений) и иные согласованные при заключении энергосервисного договора (контракта) условия;

2) условие об обязанности исполнителя по установке и вводу в эксплуатацию приборов учета используемых энергетических ресурсов;

3) условие об определении цены в энергосервисном договоре (контракте) исходя из показателей, достигнутых или планируемых для достижения в результате реализации энергосервисного договора (контракта), в том числе исходя из стоимости сэкономленных энергетических ресурсов;

4) иные определенные соглашением сторон условия.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что, правовая природа энергосервисного договора (контракта) состоит в выполнении проектных, строительное-монтажных и пуско-наладочных работ за счет сил и средств исполнителя, при этом возврат вложенных средств обеспечивается за счет экономии затрат на покупку потерь возникающей у Заказчика после выполнения Исполнителем мероприятий по снижению потерь. В этой связи, невозможно выделить из комплекса работ отдельные его части и поручить их реализацию различным лицам, поскольку данные действия не позволят корректно распределить размер долей с общей величины полученной экономии от снижения потерь, подлежащей оплате таким исполнителям.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода, на основании чего Комиссии ФАС России не представляется возможным установить неправомерность объединения Заказчиком в один лот выполнение проектных, строительное-монтажных, пусконаладочных работ, а также поставки оборудования.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.



Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

4. В соответствии с пунктами 1.4.5, 1.4.6 Тома 1 Документации все споры и разногласия, возникающие в связи с проведением Конкурса, в том числе касающиеся исполнения Организатором и участниками Конкурса своих обязательств, не урегулированные в порядке, предусмотренном пунктом 1.4.2 Документации, могут быть решены в Третейском суде при Российском союзе промышленников и предпринимателей (г. Москва), в соответствии с его правилами, действующими на дату подачи искового заявления. Вышеизложенное не ограничивает права сторон на обращение в суд в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» третейские суды не входят в судебную систему Российской Федерации.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» предусмотрено, что спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

Согласно части 9 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг. Корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в связи с тем, что разрешение третейским судом споров, разногласий, требований, возникающих из договора или в связи с ним, в том числе касающихся его исполнения, нарушения, изменения, прекращения или недействительности, не предусмотрено Законом о закупках, данное положение Документации не соответствует положениям Закона о закупках, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2.1 Положения о закупке и является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Пунктами 1.5.7, 1.5.8 Тома 1 Документации установлено, что конкурсная комиссия вправе отклонить конкурсные заявки участников Конкурса, аффилированных между собой (понятие аффилированного лица согласно статье 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»). Факт подачи конкурсных заявок лицами, аффилированными с Заказчиком и/или Организатором конкурса, и/или экспертом, не является основанием для отклонения таких заявок, но является основанием для самоотвода соответственно члена конкурсной комиссии или эксперта, имеющих аффилированные связи с участником конкурса. В случае, если установлен факт

аффилированности, Конкурсная комиссия (или иное выявившее данный факт лицо) информирует об этом ЦЗК Общества и, при возможности, пересматривает принятые решения без учета голоса/мнения аффилированного лица.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком, в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, установлены вышеуказанные требования, так как Законом о закупках не предусмотрено ограничение участия в закупочной процедуре лиц, аффилированных с иными участниками закупки.

Кроме того, наличие у участника закупки аффилированности с иным участником закупки однозначно не свидетельствует о ненадлежащем исполнении обязательств по договору и недобросовестности такого участника закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации данного требования в качестве обязательного к участникам Конкурса, а также отказ в допуске на основании вышеуказанного требования противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. В соответствии с абзацем «е» пункта 3.3.2.1 Тома 1 Документации, участник закупочной процедуры должен включить в состав заявки, документы, подтверждающие его соответствие требованиям, указанным в пункте 3.3.1 Документации, в том числе, предоставить справку о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации.

Кроме того, согласно абзацу «б» пункта 3.9.2.4 Документации, по результатам проведения отборочной стадии конкурсная комиссия отклоняет заявки, которые не отвечают установленным в Документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в Заявке, в том числе, если участник не предоставил справку о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Кроме того, в случае если участником Конкурса или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не

является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. В соответствии с абзацем «е» пункта 3.3.4.4 Тома 1 Документации установлено, что соглашением коллективного участника должно быть предусмотрено, что все операции по выполнению договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лидером, однако, по желанию Заказчика или по его инициативе, данная схема может быть изменена.

Установление вышеуказанного положения в Документации является необоснованным вмешательством Заказчика в деятельность коллективного участника закупки, так как выбор лица, которым будут выполняться все операции по выполнению договора в целом, включая платежи, зависит от волеизъявления Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

8. Согласно пункту 3.9.2.2 Тома 1 Документации в рамках отборочной стадии, при отсутствии либо недостаточности в заявке какой-либо информации или каких-либо документов, либо наличия замечаний к заявке, возникших в ходе ее рассмотрения и не позволяющих в полной мере оценить квалификацию Участника в соответствии с установленными требованиями, Организатор вправе запросить у Участника недостающие документы либо разъяснение по имеющимся замечаниям, предоставив Участнику для устранения замечаний и предоставления документов минимально необходимый срок. При этом все возможные риски отклонения заявки и ответственность, связанные с несвоевременным предоставлением документов по запросу Организатора, несет Участник. Документы, поступившие в ответ на запрос после истечения указанного в нем срока, Организатор вправе не принимать, а Конкурсная комиссия не рассматривать и не учитывать при принятии решений в рамках Конкурса

Также пунктом 3.9.2.6 Тома 1 Документации при проведении отборочной стадии организатор Конкурса вправе проверять соответствие предоставленных участником заявлений, документов и информации действительности, в том числе путем направления запросов в государственные органы, лицам, указанным в Заявке, а также проводить выездные проверки.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наделение организатора правом запрашивать дополнительную информацию и документы, не представленные в составе заявки, содержит риски необъективной оценки заявок

и может применяться не в равной степени к участникам закупки, что в конечном счете может повлечь ограничение количества участников Конкурса.

Кроме того, применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки.

Также, в Документации отсутствуют основания и порядок проведения выездных проверок.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. В соответствии с пунктом 9.1.2 Положения о закупке, процедуры, осуществляемые в связи с заключением договора, предусматривают, в том числе, подготовку проекта договора для подписания Заказчиком и организацией, выбранной в качестве победителя и (или) представившей по решению закупочной комиссии наилучшую заявку. Проект договора для подписания готовится на основании проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, и заявки победителя закупки и (или) участника закупки, представившего наилучшую заявку, а также с учетом положений, определенных в ходе проведения преддоговорных переговоров (если они были проведены).

Пунктом 3.16.1 Тома 1 Документации предусмотрено, что по всем вопросам, не нашедшим отражение в Извещении, Документации и конкурсной заявке победителя Конкурса, стороны имеют право вступить в преддоговорные переговоры, направленные на уточнение любых условий технико-коммерческого предложения Победителя, однако при этом не допускается создание победителю Конкурса преимущественных условий участия в Конкурсе.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России установила, что Документация не содержит порядка проведения преддоговорных переговоров, а также перечень условий, подлежащих уточнению, что не позволяет участникам закупки установить, каким именно способом будут проведены указанные переговоры, а также какие именно условия могут быть изменены в период проведения преддоговорных переговоров.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 1.2.1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

10. Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с абзацем «с» пункта 3.3.2.1 Тома 1 Документации, участник закупочной процедуры должен включить в состав заявки на участие в Конкурсе, документы, подтверждающие его соответствие требованиям, указанным в пункте 3.3.1, в том числе, предоставить справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках выполнения договора, заключаемого по результатам закупки, по установленной в Документации форме «Справка о материально-технических ресурсах» (подраздел 5.9).

Подраздел 5.9 (форма «Справка о материально-технических ресурсах») Документации, содержит таблицу «Сводная информация о планируемых к привлечению для выполнения договора материально-технических ресурсах (машинах и механизмах)», заполнение которой необходимо при подаче заявки на участие в Конкурсе, а также инструкцию по заполнению указанной таблицы, согласно которой в данной справке участник Конкурса перечисляет материально-технические ресурсы, которые участник считает ключевыми и планирует использовать в ходе выполнения договора (склады, транспортные средства, средства обеспечения условий хранения продукции в процессе перевозки, экскаваторы, бульдозеры и тому подобное), с приложением копий документов, на основании которых они используются.

Кроме того, согласно абзацу «т» пункта 3.3.2.1 Документации, участник закупочной процедуры должен включить в состав заявки на участие в Конкурсе, документы, подтверждающие его соответствие требованиям, указанным в пункте 3.3.1, в том числе, предоставить справку о кадровых ресурсах, которые будут привлечены в ходе выполнения договора, заключаемого по результатам закупки, по установленной в Документации форме «Справка о кадровых ресурсах» (подраздел 5.10).

Подраздел 5.10 (форма «Справка о кадровых ресурсах») Документации, содержит таблицы «Общая штатная численность персонала», «Численность персонала, привлекаемого для выполнения работ по договору», заполнение которых необходимо при подаче заявки на участие в Конкурсе, а также инструкцию по заполнению указанных таблиц, согласно которой в данной справке участник Конкурса указывает общую штатную численность всех специалистов, находящихся в штате участника, а также перечисляет только тех работников, которые будут непосредственно привлечены участником в ходе выполнения договора, заключаемого по результатам закупки.

Вместе с тем, изучив требования Документации, Комиссия ФАС России пришла к выводу об отсутствии в Документации информации (сведений) о материально-технических ресурсах, а также персонале, привлекаемом для выполнения работ по договору, что не позволяет участникам закупки определить надлежащую форму, в том числе количественный состав, заполнения вышеуказанных форм. Кроме того, из требований Документации не представляется возможным определить цель предоставления данных справок,

на основании чего, а также учитывая предусмотренное Документацией основание отказа в допуске к участию в закупке, в связи с непредоставлением указанных справок, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что требования о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурсе вышеназванных справок являются избыточными и вводят участников Конкурса в заблуждение.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

11. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока о предоставлении участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Кулакова А.В. от 05.02.2018 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (ИНН: 6901067107, ОГРН: 1046900099498) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на организацию системы учета электроэнергии с удаленным сбором данных (приобретение приборов учета, выполнение проектных, строительно-монтажных и пусконаладочных работ по модернизации созданию системы учета электроэнергии с организацией удаленного сбора данных) в рамках реализации энергосервисного контракта, направленного на снижение потерь электроэнергии при ее передаче в электрических сетях для нужд ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (извещение № 31806093745) необоснованной.

2. Признать ПАО «МРСК Центра и Приволжья» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 12.02.2018 № 223ФЗ-90/18.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.02.2018 № 223ФЗ-90/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.