

1. СПАО «РЕСО-ГАРАНТИЯ»

Гашека ул., д. 12, стр. 1, г. Москва, 125047

2. БОЛЬШОЙ ТЕАТР РОССИИ

Театральная пл., д. 1, г. Москва, 125009

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2099/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.06.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителей:

от СПАО «РЕСО-ГАРАНТИЯ»: «...»;

от БОЛЬШОГО ТЕАТРА РОССИИ: «...»;

рассмотрев жалобу СПАО «РЕСО-ГАРАНТИЯ» (далее — Заявитель) на действия БОЛЬШОГО ТЕАТРА РОССИИ (далее — Заказчик) при проведении запроса оферт на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию работников БОЛЬШОГО ТЕАТРА РОССИИ (**реестровый № 31907845849**) (далее — Запрос оферт),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Запроса оферт.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном избрании способа проведения процедуры, а также в неправомерном допуске к дальнейшему участию в такой процедуре участника ООО СК «ГЕЛИОС».

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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1.1 Документации о проведении Запроса ofert (далее — Документация) процедура осуществляется Заказчиком путем проведения Запроса ofert.

Из доводов жалобы следует, что Заказчиком неправомерно избран способ проведения процедуры.

В силу части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

Согласно 4.3 Положения о закупках Заказчиком установлены следующие способы неконкурентных закупок:

- Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика);
- Запрос ofert (Открытый запрос ofert, Запрос ofert в электронной форме). Под запросом ofert понимается закупка при которой победителем запроса ofert признается участник закупки, заявка на участие которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке наиболее полно соответствует требованиям о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг. Способ закупки запрос ofert не является ofertой (в том числе публичной), торгами. К нему не применяются статьи 435-442, 447-449, 1057-1061 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В составе жалобы Заявитель ссылается, что проводимая Заказчиком неконкурентная процедура, осуществляемая путем проведения Запроса ofert, отвечает одновременно всем условиям конкретной процедуры, установленным в части 3 статьи 3 Закона о закупках. В связи с чем, по мнению Заявителя, Заказчик должен был избрать конкурентный способ определения исполнителя путем проведения конкурса.

Представитель Заказчика не согласился с доводом Заявителя и указал, что при проведении Запроса ofert Заказчик действовал в соответствии с Положением о закупках, которое предусматривает возможность проведения такой неконкурентной процедуры.

Более того, представитель Заказчика пояснил, что неконкурентная процедура, осуществляемая путем проведения Запроса ofert, отличается от конкурентной процедуры тем, что по результатам проведения Запроса ofert у Заказчика отсутствует обязанность по заключению договора, а также, что при описании объекта закупки Заказчик вправе указать товарный знак без использования слов «(или эквивалент)».

На заседании Комиссией установлено следующее.

В силу части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Согласно подпункту пункта 26.1.1 Положения о закупках в целях закупки товаров, работ, услуг для нужд ТЕАТРА путем проведения ofert необходимо, в том числе принимать **все заявки** на участие в запросе ofert, поданные в срок и в порядке, установленном в документации о проведении запроса ofert. Данное требование соотносится с установленным в пункте 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, поскольку принять участие в процедуре имеет возможность неограниченный круг лиц.

В силу подпункта 4 пункта 26.2.1 Положения о закупках Заказчиком не менее чем за пять календарных дней до дня такого проведения запроса размещает извещение и документацию о проведении запроса ofert в ЕИС. Данное требование соотносится с установленным в подпункте «а» пункта 1 части 3 статьи 3 Закона о закупках.

В подпункте 10 пункта 26.2.2 Положения о закупках в документации о проведении запроса ofert должно быть указано, в том числе описание закупаемых товаров, работ, услуг (при необходимости указываются требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком). В описание

закупаемых товаров, работ, услуг также могут включаться требования в отношении конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, наименований производителей, сортов, артикулов и иных обозначений определенного товара, работы, услуги. Данное требование не противоречит установленному в пункте 3 части 3 статьи 3 Закона о закупках условию, а также требованиям части 6.1 Закона о закупках.

Таким образом, сформулированные Заказчиком в Положении о закупках особенности осуществления неконкурентной процедуры способом проведения Запроса ofert фактически отвечают условиям проведения конкурентной процедуры.

Таким образом, предполагается возможным сделать вывод, что Запрос ofert представляет собой конкурентную процедуру, поскольку в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

В свою очередь, представителем Заказчика в материалы дела не представлены документы, подтверждающие, что процедура осуществляемая путем проведения Запроса ofert не соответствует условиям, установленным в части 3 статьи 3 Закона о закупках, и как следствие является неконкурентной.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что Заказчик должен был провести конкурентную процедуру одним из способов, предусмотренных частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках.

Из вышеизложенного следует, что Заказчиком неправомерно избран способ проведения процедуры, что свидетельствует о нарушении Заказчиком принципов, установленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Доказательств, свидетельствующих о невозможности проведения конкурентной процедуры, в материалы дела не представлено, а Комиссией не установлено.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что поскольку часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках предусматривает возможность самостоятельного установления заказчиками в положении о закупках неконкурентных способов закупок, фактическая маскировка конкурентной процедуры под неконкурентную свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны Заказчика.

Исходя из вышеизложенного, с учетом конкретных фактических обстоятельств дела Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы в рассматриваемой части.

В подпункте 3 пункта 9 Информационной карты Заказчиком установлены обязательные требования к участникам процедуры, в том числе о наличии у участника рейтинга надежности не ниже ruBB.

Согласно протоколу, составленному 13.05.2019 по итогам проведения Запроса ofert, Заказчиком единственная поданная заявка на участие в такой процедуре была признана соответствующей требованиям Документации.

По мнению Заявителя, единственная поданная заявка не соответствовала требованиям Заказчика, установленным в подпункте 3 пункта 9 Информационной карты, поскольку согласно информации из открытых источников у такого участника рейтинг надежности соответствует **ruBB-**, в связи с чем заявка такого участника подлежала отклонению.

Исходя из представленных в материалы дела документов, выявлено, что рейтинг надежности у ООО СК «ГЕЛИОС» **ruBB-**.

Следовательно, участник ООО СК «ГЕЛИОС» не соответствовал требованиям Документации.

Согласно подпункту 2 пункта 4.1 Документации участнику закупки будет отказано в признании его участником запроса оферт, в том числе в случае несоответствия участника закупки требованиям к участникам запроса оферт, установленным документацией.

Из вышеизложенного следует, что участник ООО СК «ГЕЛИОС» должен был быть отстранен Заказчиком от дальнейшего участия в процедуре.

С учетом того, что Заказчиком было принято решение о заключения договора с единственным участником ООО СК «ГЕЛИОС» заявка, которого по факту не должна была быть допущена к участию в Запросе оферт, в связи с ее несоответствием Документации, такие действия Заказчика расцениваются как ограничивающие конкуренцию.

Более того, в соответствии с подпунктом 2 пункта 4.1 Документации Заказчиком предусмотрена необходимость безусловного отклонения заявок, не соответствующих требованиям Документации.

При таких обстоятельствах Заказчик неправомерно признал заявку ООО СК «ГЕЛИОС» соответствующей требованиям Закупочной документации.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном допуске заявки ООО СК «ГЕЛИОС», в связи с осуществлением оценки заявки ООО СК «ГЕЛИОС» в порядке не предусмотренном Документацией, не соответствуют требованиям части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах рассматриваемый довод жалобы признается Комиссией обоснованным.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу СПАО «РЕСО-ГАРАНТИЯ» (ОГРН 1027700042413 ИНН 7710045520) на действия БОЛЬШОГО ТЕАТРА РОССИИ (ОГРН 1027739856539 ИНН 7707079537) при проведении Запроса оферт обоснованной.
2. Установить в действиях БОЛЬШОЙ ТЕАТРА РОССИИ нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3, части 3.2 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать БОЛЬШОМУ ТЕАТРУ РОССИИ обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»

1. СПАО «РЕСО-ГАРАНТИЯ»

Гашека ул., д. 12, стр. 1, г. Москва, 125047

2. БОЛЬШОЙ ТЕАТР РОССИИ

Театральная пл., д. 1, г. Москва, 125009

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-2099/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.06.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.06.2019 по делу № 077/07/00-2099/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

БОЛЬШОМУ ТЕАТРУ РОССИИ (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса оферт на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию работников БОЛЬШОГО ТЕАТРА РОССИИ (реестровый № 31907845849):

1. Заказчику аннулировать процедуру;
2. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 02.09.2019.**
3. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до **04.09.2019** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»