

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1785/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.10.2018 г. Москва

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

при участии:

директора ООО «Таврида Электрик Центр» - <...> (по решению от 15.12.2017 № 62) и представителя по доверенности — <...> (по доверенности от 11.10.2018 № 158),

от АО «ЦТЗ» и ПАО «МРСК Центра» - <...> (по доверенностям от 25.07.2018 № 07-07-128 и 02.08.2018 № Д-ЦА/211),

от ПАО «МРСК Центра» - <...> (по доверенности от 02.08.2018 № Д-ЦА/212),

рассмотрев жалобу ООО «Таврида Электрик Центр» (далее также - Заявитель) на действия АО «ЦТЗ» (далее также - Организатор) при проведении запроса предложений по результатам открытого конкурса на право заключения договора на поставку высоковольтных вакуумных выключателей 6-10 кВ для нужд филиала ПАО «МРСК Центра» (далее также - Заказчик) - «Курскэнерго» (реестровый № 31806792750) (далее — Закупка) 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 Организатора при проведении Закупки.

Представители сторон поддержали каждый свою позицию, представив соответствующие пояснения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу обоснованной по следующим основаниям.

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком Закупки с нарушением требований Закона о закупках 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, а срок на обжалование, предусмотренный частью 4 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции не пропущен, поскольку на момент поступления жалобы в антимонопольный орган (26.09.2018) договор по результатам Закупки заключен не был.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила Закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур Закупки (включая способы Закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением Закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

В силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 28.07.2017 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

Согласно пункту 1.1.2 Закупочной документации (далее — Документация) участвовать в настоящей Закупке могут участники, признанные победителями открытого одноэтапного конкурса без предварительного квалификационного отбора на право заключения рамочных соглашений об участии в конкурентных процедурах на право заключения договоров поставки основного электротехнического оборудования: поставка вакуумных выключателей 6-35 кВ по Лоту №2 - «На право заключения рамочных соглашений об участии в конкурентных процедурах на право заключения договоров поставки основного электротехнического оборудования: поставка вакуумных выключателей 6-35 кВ»

ПАО «МРСК Центра» на основании Протокола заседания Закупочной комиссии ПАО «Россети» № 16/718241 от 02.05.2017 и заключившие соответствующие рамочные соглашения.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 06.09.2018 № 3/1069862 (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Закупке.

В доводах жалобы Заявитель указывает на неправомерность отказа в допуске к участию в Закупке в соответствии с пунктом 3.6.2.4 (з) Документации. По данному пункту Закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые по существу не отвечают техническим, коммерческим или договорным требованиям настоящей Документации по запросу предложений, в том числе содержат недостоверные сведения о стране происхождения товара, указанного в Заявке» и не согласен с мнением комиссии Организатора.

При этом представителями Заказчика на заседание комиссии не было представлено пояснений относительно того, каким именно «договорным требованиям», содержащимся в Документации не соответствовала заявка Заявителя.

На основании возражений Организатора установлено, что основанием отклонения заявки Заявителя послужило то, что два из предлагаемых в составе заявки счетчика противоречат ранее заключенному рамочному соглашению.

При этом в Документации не содержится требование о необходимости соответствия заявок участников ранее заключенным рамочным соглашениям.

Изучив представленное рамочное соглашение, Комиссия приходит к выводу о том, что оно не содержит указание на возможность поставки только той продукции, которая ранее было предложено при участии в предварительной закупке.

В частности, пункт 2.3 Рамочного соглашения Заявителя - поставщик обязуется в течение периода, установленного в пункте 2.1 настоящего соглашения, принимать участие в тех конкурентных закупочных процедурах, проводимых Заказчиком, по которым предполагается закупка оборудования предложенного поставщиком в составе заявки рамочных соглашений об участии в конкурентных процедурах (в том числе — представлять свое предложение в порядке и на условиях, определенных Документацией).

Комиссия также учитывает, что объективным подтверждением того обстоятельства, что Документации о закупке содержит нечеткие и неконкретные требования в части необходимости предоставления того оборудования, которое было предусмотрено рамочными соглашениями является то, что по результатам рассмотрения поданных заявок 5 из 7 участников были отклонены по аналогичному основанию.

Также Комиссия принимает во внимание то, что в составе представленной Заявителем заявки 27 предложенных товаров удовлетворяли потребности Заказчика, а основанием отклонения его заявки послужили 2 счетчика другого производителя, который ранее прошел соответствующий отбор товаров требованиям Заказчика.

В настоящей Документации не установлены в качестве обязательного критерия поставка оборудования определенного производителя или определенной марки и

требований о необходимости соответствия ранее заключенным соглашениям с Заказчиком.

При этом Документация, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, должна содержать конкретные параметры без возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к составу заявки, что исключает возможность субъективного толкования.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Организатору надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к поставке товаров. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в Документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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;

Учитывая изложенное, в рассматриваемом случае Комиссия оценивает указанные действия Организатора и Заказчика по установлению в Документации нечетких, создающих возможность субъективного толкования, требований нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, представитель Организатора на заседание, назначенное на 11.10.2018 в 10:45 не представил копию и оригинал договора, на которые ссылался в рамках рассмотрения жалобы, якобы заключенные 08.10.2018 по результатам Закупки, сведения о котором не размещены в ЕИС.

При этом уведомление Московского УФАС России о запрете действий, связанных с заключением договора и содержащий императивное требование о представлении в случае его заключения оригинала и его заверенной копии, было направлено в адрес участвующих лиц 09.10.2018 в 11:30.

Организатор ссылался на то обстоятельство, что размещенного в ЕИС договора нет из-за наличия технических проблем. При этом Заявитель, усомнившись в доводах Заказчика, предложил представить заключенный договор на обозрение.

Комиссия объявила перерыв до 16:45 11.10.2018 для представления Заказчиком и Организатором доказательств своих доводов о заключении договора по результатам Закупки ранее уведомления антимонопольного органа.

При этом после перерыва заседания Комиссии представитель Заказчика не представил на обозрение оригинал заключенного договора и доказательств того, что у него возникали проблемы с опубликованием ранее заключенного договора в ЕИС. (например скриншоты, подтверждающие обращение в адрес техподдержки

ЕИС). Опубликованные в ЕИС сведения о договоре от 11.10.2018 в 17:04 его позицию не доказывают. Кроме того, в ЕИС на момент рассмотрения жалобы отсутствовала отсканированная копия указанного договора.

Оценив сведения о данном договоре, размещенные в ЕИС, Комиссия считает данный договор ничтожным, поскольку отсутствует возможность администрировать непосредственный момент заключения (на момент рассмотрения в 10:45 сведений в ЕИС о нем не содержалось), и как следствие, сделать вывод о выполнении либо невыполнении Заказчиком требований статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в части приостановления заключения договора. В свою очередь, договор, заключенный в нарушение требований статьи 18.1, считается ничтожным.

В данном контексте Комиссия также принимает во внимание тот факт, что уведомление Московского УФАС получено Заказчиком раньше, чем он был заключен, а сведения о нем размещены в ЕИС во время, объявленное на перерыв для представления его копии. При этом доказательств, которые свидетельствовали бы о фактической дате заключения договора, Заказчиком и Организатором не представлено, что, как указано выше, в совокупности не позволяет сделать бесспорный вывод о соблюдении требований Закона о защите конкуренции при заключении указанного договора.

При таких обстоятельствах Комиссия оценивает этот договор критически, и делает вывод об отсутствии причин, препятствующих выдаче предписания по восстановлению нарушенных прав.

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.

В данном случае действия Организатора и Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке по основанию, не предусмотренному Документацией, не соответствуют требованиям части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Таврида Электрик Центр» (ИНН:7734541302, ОГРН:1067746496608) на действия АО «ЦТЗ» (ИНН:7701025510, ОГРН:1027700051653) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора и Заказчика нарушение требований пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1785/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.10.2018 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 11.10.2018 по делу № 1-00-1785/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ЦТЗ» (ИНН:7701025510, ОГРН:1027700051653) (далее — Организатор) и ПАО «МРСК Центра» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений по результатам открытого конкурса на право заключения договора на поставку высоковольтных вакуумных выключателей 6-10 кВ для нужд филиала ПАО «МРСК Центра» - «Курскэнерго» (реестровый № 31806792750) (далее — Закупка):

1.
 1. Организатору и Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
 2. Организатору и Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки и обеспечение заявок на участие в Закупке с указанием о возможности повторной подачи заявки.
 3. Организатору и Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 11.10.2018 по делу № 1-00-1785/77-18.
 4. Организатору и Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
 5. Организатору и Заказчику разместить информацию о вышеуказанных

изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

6. Организатору и Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
7. Организатору и Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 02.11.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 06.11.2018 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.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.