

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5799/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.07.2019 г. Москва

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

в отсутствие представителей ООО «НАГВАЛЬ СТРОЙТЕХ» (уведомлено письмом Московского УФАС России от 17.07.2019 № ПО/35919/19),

рассмотрев жалобу ООО «НАГВАЛЬ СТРОЙТЕХ» (далее - Заявитель) на действия ФГУП «Охрана» Росгвардии (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту помещений административных зданий по адресу: г. Москва, ул. Делегатская, д. 3 стр. 4 и д. 5А стр. 3 для нужд ФГУП «Охрана» Росгвардии (реестровый № 31908025315, 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:

Жалоба предъявлена со ссылками на нарушение Заказчиком Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в необоснованном ограничении конкуренции в рамках Закупки, а именно введении потенциальных участников Закупки в заблуждение указанными сроками на подачу запросов о разъяснении положений, а также размещением ответа на запрос о разъяснении положений документации, который, по своей сути, противоречит документации и изменяют критерии оценки заявок участников.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной на основании нижеследующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки, а также Закупочная документация (далее — Документация).

Согласно п. 2.2.2 Документации любой участник закупки вправе направить в электронной форме Заказчику запрос о разъяснении положений документации о закупке в срок не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные положения Документации при проведении Закупки, установила, что порядок изложения Заказчиком возможных сроков для направления запросов о разъяснении положений Документации, необъективно затрудняет их уяснение и не позволяет с достаточной степенью точно установить возможные сроки для направления указанного запроса, что недопустимо при проведении закупок.

Доводы Заказчика о наличии иных сроков, которые позволяют установить возможность подать запрос на разъяснение положений Документации, указанных в п. 7.12 Информационной карты, а также п. 1.9.10 Положения, оцениваются Комиссией критически, поскольку порождают неопределенность в отношениях между потенциальными участниками и Заказчиком, что противоречит п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках (информационной открытости закупок), поскольку не позволяет участникам ориентироваться на определенные сроки, которые противоречат друг другу в различных разделах Документации и Положения.

Кроме того, Комиссия соглашается с Заявителем в том, что ответ на запрос о разъяснении положений Документации, опубликованный 09.07.2019, по своей сути является изменением Документации и противоречит Документации в части донесения до широкого круга лиц информации о том, что в данной Закупке могут принять участие не только обладатель вышеуказанных номеров, но и неограниченный круг лиц, что является инструментом манипулированием со стороны Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры, так как потенциальные участники, которые могли ознакомиться с данной информацией, не успели бы надлежащим образом подать заявку и участвовать в данной процедуре.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В этой связи Комиссией усматривается, что Заказчик умышленно вводит участников в заблуждение, что может создавать необоснованное ограничение конкуренции.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию Документации является ничем иным как злоупотребление правом.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта Закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках. При формировании Документации необходимо принимать во внимание, что обязанность Заказчика по подготовке Документации обусловлена необходимостью достижения упорядочения и приведения к единообразию в понимании требований Заказчика к составу и содержанию заявки на участие в Закупке.

О негативных последствиях применения составленной Заказчиком Документации свидетельствует также тот факт, что на участие в Закупке, согласно Протоколу, была подана лишь одна заявка, что также подтверждает, что Документация составлена таким образом, что вместо исполнения своего прямого предназначения в виде определения потребности Заказчика и оказания помощи участникам в формировании заявки, фактически не позволяет участникам принять участие в Закупке.

Таким образом, порядок изложения Заказчиком требований к прилагаемому документам, подтверждающим наличие опыта оказания аналогичных работ и услуг, установленным в Документации, не позволяет участнику Закупки представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик объективно затруднил подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

На основании изложенного, Комиссия расценивает действия Заказчика по формированию такой Документации фактически возлагающей на участника не только обязанность по изъявлению воли и согласия на выполнение работ или услуг, но прежде всего обязанность по выявлению действительной потребности Заказчика, как противоречащие положениям действующего законодательства о закупках.

Таким образом, действия Заказчика могут быть оценены не иначе как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер, поскольку именно из-за действий Заказчика существенно затрудняется исполнение целей, установленных Законом о закупках.

В свою очередь, доводы Заказчика о желании подобными действиями предоставить участникам свободу выбора несостоятельны, так как фактически, как следует из Протокола, его действия приводят к противоположным результатам, лишь вводя в заблуждение потенциальных участников Закупки и возлагая необходимость предугадать действительную потребность Заказчика.

Кроме того, согласно п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке. Вместе с тем, поскольку Заказчиком в Документации указаны иные критерии по сравнению с теми, которыми он оценивает заявки фактически, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «НАГВАЛЬ СТРОЙТЕХ» (ИНН:7727235230, ОГРН:1027727017493) на действия ФГУП «Охрана» Росгвардии (ИНН:7719555477, ОГРН:1057747117724) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях ФГУП «Охрана» Росгвардии нарушение требований п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 13 ч. 10 ст. 4 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 № 077/07/00-5799/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.07.2019 г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 22.07.2019 по делу № 077/07/00-5799/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Охрана» Росгвардии (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные

при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту помещений административных зданий по адресу: г. Москва, ул. Делегатская, д. 3 стр. 4 и д. 5А стр. 3 для нужд ФГУП «Охрана» Росгвардии (реестровый № 31908025315, далее - Закупка) а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с уведомлением каждого участника о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 22.07.2019 по делу № 077/07/00-5799/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 8 (Восьми) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. 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. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 23.12.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.12.2019 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.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством,

не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.