

1. ООО «ЭКОСТАНДАРТ «Технические решения»

105062, Москва, Подсосенский пер., д. 13, оф. 29

2. ПАО «МОЭСК»

115114, Москва, 2-й Павелецкий пр-зд, д. 3, корп. 2

3. АО «Центр развития экономики»

107113, Москва, ул. 3-я Рыбинская,
д. 18, стр. 22

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1670/77-15 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.10.2015 г. Москва

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

<...> - заместителя руководителя Московского УФАС России, председателя Комиссии,

членов Комиссии:

<...> - заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии:

от заказчика - ПАО «МОЭСК»: <...> (по доверенности от 27.02.2015 № 2-414),

в отсутствие:

ООО «ЭКОСТАНДАРТ «Технические решения» и АО «Центр развития экономики» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 06.10.2015 № ИШ/39897)

рассмотрев жалобу ООО «ЭКОСТАНДАРТ «Технические решения» на действия заказчика – ПАО «МОЭСК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению

специальной оценки условий труда на рабочих местах ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31502670553),

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 ООО «ЭКОСТАНДАРТ «Технические решения» (далее - Заявитель) на заказчика – ПАО «МОЭСК» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению специальной оценки условий труда на рабочих местах ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31502670553) (далее — Конкурс).

По мнению Заявителя, Заказчиком в Конкурсной документации установлено требование к участникам Конкурса, ограничивающее количество потенциальных участников конкурса, что в свою очередь привело к необоснованному отклонению заявки Заявителя от участия в Конкурсе.

В соответствии с частью 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 июля 2011 года № 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 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «МОЭСК» (далее — Положение о закупках).

17.08.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса.

Начальная (максимальная) цена договора — 10 349 544,00 рублей.

Согласно извещению о проведении Конкурса от 17.08.2015 дата окончания подачи заявок — 07.09.2015, дата окончания рассмотрения заявок — 28.09.2015, дата подведения итогов — 28.09.2015.

В соответствии с протоколом заседания Конкурсной комиссии по оценке заявок и выбору победителя от 21.09.2015 № М/2754 заявка Заявителя отклонена от участия в Конкурсе ввиду несоответствия требованиям Конкурсной документации по отборочному критерию «Финансовое обеспечение Конкурсной заявки участников Конкурса».

Заявитель утверждает, что отклонение заявки ООО «ЭКОСТАНДАРТ «Технические решения» необоснованно, и что Заказчик, установив необоснованные требования к предъявлению обеспечения исполнения обязательств, связанных с участием в Конкурсе, ограничили количество потенциальных участников Конкурса.

С вышеизложенным доводом жалобы Заявителя Заказчик частично не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные возражения Заказчика, а также оценив всю представленную информацию в ее совокупности и взаимной связи, приходит к выводу, что довод жалобы Заявителя обоснован по следующим основаниям.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 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 подпунктом 9 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и

качественных характеристик.

Согласно пункту 2.9.1.7 Конкурсной документации, оценка Конкурсных заявок включает две стадии:

- отборочную стадию (пункт 2.9.2 Конкурсной документации);
- оценочную стадию (пункт 2.9.3 Конкурсной документации).

В соответствии с пунктом 2.9.2.4 Конкурсной документации, по результатам проведения отборочной стадии Конкурсная комиссия отклоняет Конкурсные заявки, которые:

1. поданы с нарушением порядка подачи заявок, установленном в Конкурсной документации;
2. в существенной мере не отвечают установленным в Конкурсной документации требованиям к оформлению, составу документов и сведений, подаваемым в заявке, в том числе если участник (в т.ч. один или несколько членов коллективного участника, один либо несколько привлекаемых участником субподрядчиков) не предоставил справку о всей цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных);
3. поданы участниками, не представившими финансовое обеспечение исполнения обязательств участника (банковскую гарантию) Конкурса и не принявшими условия по выплате неустойки в случае нарушения условий участия в Конкурсе;
4. поданы участниками Конкурса, которые не соответствуют установленным в Конкурсной документации одному либо нескольким отборочным критериям;
5. содержат технические предложения, не соответствующие установленным в Конкурсной документации требованиям, в том числе в части аттестации предлагаемой продукции в соответствии с положением об аттестации оборудования, технологий и материалов (Приложение к Конкурсной документации);
6. поданы участниками Конкурса, которые не согласились с предложениями Конкурсной комиссии по исправлению очевидных арифметических или грамматических ошибок в их Конкурсных заявках.

Подпунктом 8 пункта 2.4.1 Конкурсной документации установлено, что участник Конкурса должен подготовить Конкурсную заявку, включающую, в том числе, оригинала банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств участника Конкурса.

Пунктом 2.4.9 Конкурсной документации установлены требования к указанной выше банковской гарантии.

Комиссия установила, что вышеуказанная банковская гарантия предоставляется

участниками по форме, установленной в Форме 16 Конкурсной документации.

Таким образом, Конкурсной документацией установлено требование о предоставлении (в составе заявки) в качестве обеспечения исполнения обязательств только оригинал банковской гарантии. При этом, Заказчиком не представлено обоснование невозможности применения альтернативных способов обеспечения исполнения обязательств, к примеру в форме внесения денежных средства, что может привести к необоснованному ограничению конкуренции и послужило основанием для отклонения заявки Заявителя.

Предоставленное заказчику право самостоятельно определять положения Конкурсной документации, ориентируясь на удовлетворение потребностей, не освобождает его от обязанности при формировании Конкурсной документации соблюдать иные требования действующего законодательства и в любом случае не должно приводить к нарушению Закона о закупках в части ограничения круга участников. Установление любых требований в Конкурсной документации должно иметь под собой объективную необходимость, однако в настоящем случае Заказчиком не представлено доказательств наличия у него такой необходимости применительно к установлению требования об обеспечении исполнения обязательств только в форме банковской гарантии.

Не установлено антимонопольным органом также правовых оснований для установления требований к форме банковской гарантии, поскольку действующее гражданское законодательство таких требований не предусматривает, что ставит участников в зависимость от действий третьих лиц, поскольку предоставление банковской гарантии Банком должно быть по форме, установленной Конкурсной документацией Заказчика.

Доказательств объективной необходимости установления повышенных требований к форме банковской гарантии, с учетом того, что данное требование предъявлено на стадии подачи заявок, Заказчиком не представлено.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках информационная открытость, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки отнесены к основополагающим принципам закупочной деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Установление Заказчиком повышенных требований к банкам-гарантам, к форме банковской гарантии, а также отсутствие возможности выбрать альтернативный способ обеспечения исполнения обязательств упомянутым требованиям антимонопольного законодательства не соответствовало, в связи с чем отказ в допуске Заявителю на основании несоответствия требованиям Конкурсной

документации является неправомерным. В действиях Заказчика усматривается нарушение части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что Конкурс признан несостоявшимся (согласно протоколу от 21.09.2015 № М/2754) и Заказчиком принято решение объявить Конкурс повторно.

30.09.2015 Заказчиком опубликовано новое извещение о проведении Конкурса. В пункте 11 документации данного Конкурса указано, что «Участник конкурса в составе своей Конкурсной заявки в качестве обеспечения исполнения обязательств, связанных с участием в конкурсе и подачей Конкурсной заявки, вместо банковской гарантии вправе предоставить обеспечительный платеж — денежные средства в размере 3% от начальной (максимальной) цены лота». Подробный порядок обеспечения исполнения обязательств указан в пункте 2.4.9.2 Конкурсной документации вновь объявленного Конкурса.

Относительно утверждения Заявителя об аффилированности участников Конкурса (ООО «ЭЛЕГАЗЭНЕРГОСЕРВИС» и ООО «Энергобезопасность») с Заказчиком, Комиссия сообщает следующее.

Закон о закупках не содержит запрета для участия аффилированных лиц в закупках.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, в том числе, к закупкам товаров, работ, услуг, осуществляемым в соответствии с Законом о закупках, которые также не содержат запрет на участие в торгах аффилированных лиц.

Учитывая изложенное, антимонопольным законодательством не предусмотрено ограничение доступа к торгам, в том числе к закупкам товаров, работ, услуг, осуществляемым в соответствии с Законом о закупках, на основании аффилированности юридических/физических лиц - участников торгов.

При наличии должного информационного обеспечения о проведении торгов (закупок), при отсутствии не установленных законодательством ограничений по допуску к участию в торгах (закупке), в торгах (закупке) может принять участие любой желающий.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как Конкурс признан несостоявшимся и Заказчиком объявлено повторное проведение Конкурса с изменениями, внесенными в документацию.

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