

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1315/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.02.2020

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «ОптикЭнергоСтрой» (далее также – Заявитель) на действия ПАО «ФСК ЕЭС» (далее также – Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту ПТК АСУ ТП на ПС-500 Курдюм, ПС-220 Саратовская, ССПИ ПС-220 Ртищево в 2020 г. для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» - Нижне-Волжское ПМЭС (реестровый № 31908590556, далее также – Запрос предложений, 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 Заказчика при проведении Запроса предложений, выраженные в нарушении Заказчиком порядка заключения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

29.11.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено извещение о проведении Запроса предложений.

Согласно Извещению дата окончания подачи заявок — 12.12.2019, дата подведения итогов — 26.12.2019.

В соответствии с Итоговым протоколом от 26.12.2019 № 5/1285924 (размещен на Официальном сайте 27.12.2019) ООО «ОптикЭнергоСтрой» было признано победителем Запроса предложений.

Согласно пункту 4.1 Итогового протокола Заказчик должен в течение двадцати дней с даты размещения итогового протокола на Официальном сайте (но не ранее чем через десять дней с даты размещения итогового протокола на Официальном сайте) заключить договор с ООО «ОптикЭнергоСтрой».

Учитывая положения части 15 статьи 3.2 Закона о закупках и пункта 4.1 Итогового протокола предельным сроком заключения договора является 16.01.2020.

Согласно пункту 6.1.4 Закупочной документации Заказчик направляет участнику закупки по адресу указанному в заявке такого участника проект договора не позднее 10 (десяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.

В соответствии с пунктом 3.3 Приложения 1 к документации о Закупке началом выполнения работ по договору является 01.01.2020, завершение – 31.12.2020.

09.01.2020 Заявителем по электронной почте были направлены в адрес Заказчика документы необходимые для заключения договора. Также, в составе документов был подписанный договор и сопроводительное письмо, в котором Заявитель указывает на направление запроса в адрес АО «РТСофт», которое является конкурентом в рамках данного Запроса предложений, на получение письма авторизующего Заявителя на выполнение работ в соответствии с Закупочной документацией.

Исходя из доводов жалобы, договор со стороны Заказчика в адрес победителя Запроса предложений в установленный срок направлен не был, тем самым Заказчик нарушил требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках и Положения Закупочной документации в части направления договора. Комиссия считает, что Заказчик не исполнил данное обязательство.

Согласно пунктам 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении

гражданских обязанностей участники гражданских правоотношении должны действовать добросовестно; никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 15 Обзора практики Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 16 мая 2018 года по вопросам, связанным с применением Закона о закупках).

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе указанный Закон возлагает на заказчиков при проведении процедур обязанность руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик письмом от 17.01.2020 № М6/1/27 уведомил ООО «ОптикЭнергоСтрой» о намерении инициировать процедуру направления сведений о недобросовестном участнике закупки, в связи с тем, что Заказчик неоднократно направлял запросы о необходимости соблюдения одного из существенных условий проекта договора, а именно выполнение подпункта «г» пункта 2.1, в соответствии с которым исполнитель должен обладать и должен быть готов предоставить до заключения договора полный комплект партнерских сертификатов фирм-производителей, либо официальных писем производителей оборудования, авторизующих Исполнителя на выполнение работ в рамках Технического задания (Приложение 5 к настоящему договору) на всех Объектах Заказчика.

Согласно пункту 6 Технического задания Исполнитель должен предоставить партнерские сертификаты фирм-производителей, либо официальные письма производителей оборудования, авторизующие Исполнителя на выполнение работ по техническому сопровождению и обслуживанию Оборудования на указанный срок действия договора, с целью сохранения гарантийных обязательств, а также технической поддержки со стороны производителей Оборудования (АО «РТСофт» и ООО SELTA) перед Заказчиком, и подтверждения компетенций по техническому обслуживанию и конфигурированию Оборудования.

Протокол о признании ООО «ОптикЭнергоСтрой» уклонившимся от заключения договора в ЕИС и на сайте электронной торговой площадке Заказчиком не размещен. На заседании Комиссии Заказчик сообщил, что протокол составлен и подписан не был.

При этом Заказчик указывает на то, что ООО «ОптикЭнергоСтрой» предоставило копию письма от 09.01.2020 № 2, в котором Заявитель просит АО «РТСофт» предоставить официальное письмо, авторизующее ООО «ОптикЭнергоСтрой». По мнению Заказчика, указанной письмо свидетельствует об отсутствии у Заявителя сертификатов фирм-производителей, либо официальных писем производителей оборудования, авторизующих Исполнителя на выполнение работ в момент подписания ООО «ОптикЭнергоСтрой» протокола от 26.12.2019 № 5/1285924. Данный факт стал основанием для принятия решения о признании ООО «ОптикЭнергоСтрой» уклонившимся от заключения договора.

При этом Комиссия отмечает, что Заказчиком не был соблюден порядок заключения договора, установленный в документации о Запросе предложений. Так, как было отмечено ранее, в соответствии с пунктом 6.1.4 Закупочной

документации обязанность по направлению проекта договора возложена на Заказчика. Кроме того, в Закупочная документация не содержит оговорок, что Заказчик не направляет соответствующий проект договора в случае непредставления победителем каких-либо документов. При этом в настоящем случае проект договора со стороны Заказчика так и не был направлен.

Более того, Комиссия критически оценивает положения подпункта «г» пункта 2.1 проекта договора, согласно которым победителю необходимо было представить соответствующие сертификаты и авторизационные письма в связи со следующим.

В Приложении № 1 к части II «Информационной карты закупки» (далее - Приложение) Заказчиком устанавливаются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. В пункте 4 Приложения указан критерий относительно наличия копий партнерских сертификатов фирм-производителей у участника Запроса предложений.

Исходя из этого, Комиссия Московского УФАС России делает вывод о наличии оценки данного критерия в момент оценки заявок, что свидетельствует о наложении Заказчиком двойной ответственности на победителя Запроса предложений, который уже получил ноль баллов по указанному критерию при рассмотрении и оценке заявок и все равно был признан победителем, набрав большее число баллов по иным критериям.

Учитывая факт направления письма ООО «ОптикЭнергоСтрой» в адрес АО «РТСофт», содержащего запрос о предоставлении авторизации, Управление приходит к выводу о том, что указанное требование ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц. Исходя из этого, поведение Заявителя в рамках данного факта является добросовестным и не может служить поводом для незаключения договора со стороны Заказчика.

Также учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о неправомерности требования установленного Заказчиком, а именно требование выполнения подпункта «г» пункта 2.1 проекта договора до момента двустороннего подписания договора, ввиду того, что фактом признания лица Исполнителем по обязательствам является двустороннее подписание договора.

Кроме того, в силу пункта 3 статьи 154 и пункта 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными условиями договора подряда в соответствии с Гражданским законодательством является предмет договора и срок выполнения работ. В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы (пункт 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации). В связи с этим, дата начала выполнения работ должна быть установлена с учетом даты подписания договора, что не было сделано Заказчиком при заключении договора.

В целях восстановления нарушенных прав и законных интересов участников процедуры, учитывая, что Заявитель подал заявку на участие в Закупке, а также является победителем процедуры, Комиссией также принято решение выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о завершении процедуры без учета требований установленных в подпункте «г» пункта 2.1 проекта договора.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОптикЭнергоСтрой» (ИНН: 3245516366, ОГРН: 1143256014626) на действия ПАО «ФСК ЕЭС» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях ПАО «ФСК ЕЭС» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать ПАО «ФСК ЕЭС» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.