

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18518/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.12.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобы ООО НПО «Хорда» (далее также — Заявитель) на действия ПАО «МОЭСК» (далее также — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку «изоляторов 55 в сборе» для нужд «МКС» - филиала ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31908586354), конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку «арматуры к самонесущему изолированному проводу (СИП) напряжением до 1 кВ» для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31908630228), (далее — Закупки) 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 Закупки, мотивированная установлением неправомерных требований в Закупочных документациях в части отказа в допуске в случае наличия у участника документально подтвержденных фактов отказов оборудования (рекламационных актов, письменных рекламациях и т. п.), наличия срывов (нарушений сроков поставки по договорам с Заказчиком).

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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

В соответствии с пунктом 2.11.2.4 Закупочных документаций по результатам рассмотрения вторых частей заявок Закупочная комиссия Заказчика отклоняет участников от дальнейшего участия в процедуре в случае:

– наличия документально подтвержденных фактов отказов оборудования (рекламационных актов, письменных рекламаций и т.п.), аварийных ситуаций вследствие эксплуатации продукции, иного негативного опыта эксплуатации продукции.

– наличия на момент окончания срока подачи заявок срывов (нарушений) сроков поставки по договорам с Заказчиком, где вина участника за срыв (нарушение) сроков поставки доказана в судебном порядке и имеются непогашенные исполнительные листы по выплате неустойки и/или убытков в пользу Заказчика, либо если нарушение сроков поставки участником по договорам с Заказчиком признано в любой форме самим участником, а также наличие не предусмотренных договором случаев отказов участника от исполнения договоров/осуществления обязательств по договорам с Заказчиком полностью или в части, если случаи, указанные в настоящем пункте, произошли в последние 24 месяца до подачи заявки участником.

По мнению Заявителя, вышеуказанные требования необоснованно ограничивают конкуренцию.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что установление в Закупочных документациях данных требований позволяет отграничить доступ к процедуре недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков), что, в свою очередь, позволит своевременно выполнить предусмотренные объектом Закупочных процедур работы.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что из установленных Заказчиком формулировок содержания Закупочных документаций не представляется возможным определить, что значит негативный опыт эксплуатации продукции и по поставке какой продукции должны отсутствовать рекламации, что противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Более того, установленные Заказчиком требования не могут быть применены ко всем участникам Закупок в равной степени, поскольку исходя из положений пункта 2.11.2.4 Закупочных документаций учету подлежат исключительно договоры, заключенные с Заказчиком.

Также Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Включение в Закупочные документации, в том числе требований, предусмотренных пунктом 2.11.2.4 Закупочных документаций в качестве критерия допуска для принятия участия в таких процедурах не является безусловной гарантией надлежащего исполнения будущих обязательств, а равно установление таких требований не позволяет заказчиком достоверно установить добросовестность потенциальных участников конкурентных процедур. В свою очередь, в соответствии с пунктом 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

В связи с чем установление таких требований в качестве критерия допуска к дальнейшему участию в процедурах влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники объективно лишены возможности принять участие в данном случае в Закупках.

Поскольку Заказчик вправе самостоятельно устанавливать требования к претендентам, условиям допуска к участию, к составу их заявок, перечню документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документациях требованиям, то он обязан, в первую очередь, при формировании таких требований руководствоваться принципами, провозглашенными Законом о закупках.

Также необходимо учесть, что наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочных процедур не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно.

Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедурах.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком недолжным образом установлены требования к участникам процедур. Доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности соблюдения требований Закона о закупках, представителем Заказчика в материалы дела не представлено.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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 закупок, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, доводы, изложенные в жалобах признаются обоснованным.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО НПО «Хорда» (ОГРН: 1165029057302, ИНН: 5029214075) на действия ПАО «МОЭСК» (ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113) при проведении Закупок обоснованными.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2, 4 части 1 статьи 3, пункт 13, пунктов 1, 9 части 10 статьи 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 (изготовления в полном объеме).

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-18518/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.12.2019 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 26.12.2019 по делу по делу № 077/07/00-18518/2019,

## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭСК» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку «изоляторов 55 в сборе» для нужд «МКС» - филиала ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31908586354), конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку «арматуры к самонесущему изолированному проводу (СИП) напряжением до 1 кВ» для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31908630228), (далее — Закупки), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупок.

2. Заказчику вернуть участникам Закупок ранее поданные заявки

с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупках.

3. Заказчику внести изменения в Закупочные документации с учетом решения Комиссии от 26.12.2019 по делу по делу № 077/07/00-18518/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупках таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока подачи заявок на участие в Закупках с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочные документации до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новые даты окончания подачи заявок, даты рассмотрения заявок, даты подведения итогов Закупок с учетом решения Комиссии от 26.12.2019 по делу по делу № 077/07/00-18518/2019.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.01.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 31.01.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи (изготовления в полном объеме).

Примечание:

1.
  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.