РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1018/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.06.2018 г. Москва

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

при участии представителей:

ПАО «Мосэнерго» и ООО «ППТК»: <...> (по доверенности от 20.04.2018 № ДG100-18-171), <...> (по доверенности от 06.03.2018 № ДG100-18-94),

в отсутствие представителей ООО «ТНСтрой», ООО «ГазНефтеторг.ру» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 29.05.2018 № ИГ/25520/18),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «ТНСтрой» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Мосэнерго» (далее — Заказчик) и ООО «ППТК» (далее — Организатор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на определение лучших условий выполнения работ по строительству ХВО с установленным оборудованием ВПУ (1-й пусковой комплекс. Подготовительный этап: «Демонтаж здания старого корпуса котельной») на ТЭЦ-8 - филиале ПАО «Мосэнерго» для нужд филиала ПАО «Мосэнерго» - ТЭЦ-8 (G18P101686) (реестровый № 31806412037) (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 Заказчика и Организатора при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика и Организатора при проведении Закупки выразилось в необоснованном отклонении заявки Заявителя в связи с непредставлением списка участников общества.

Представители Заказчика и Организатора против удовлетворения жалобы возражали, представили испрашиваемые документы по спорной закупке.

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, Закупочной комиссии или Закупочной 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, Закупочной или Закупочной 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 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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

24.04.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Датой окончания подачи заявок определено 04.05.2018, датой подведения итогов Закупки — 18.05.2018.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Из протокола заседания Комиссии по подведению итогов Закупки следует, что Комиссия Заказчика приняла решение отклонить заявку ООО «ТНСтрой» (г. Казань) по причине: в нарушение п.2.18.6 документации о запросе предложений № 3911, в составе заявки не представлен список участников Общества.

В соответствии с пунктом 2.18.5 документации о закупке по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках Организатор предоставляет комиссии информацию для принятия решений, в том числе предложения по отклонению заявки в случае несоответствия участника обязательным требования,

установленным в документации по основаниям, указанным в пункте 2.18.6 документации о закупке.

Согласно пункта 2.18.6 документации о закупке по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках, проведенных Организатором, Комиссия вправе отклонить Заявку, в том числе в случае отсутствия или ненадлежащего оформления документов, определенных Документацией (разделы 4 и 5); отсутствия или ненадлежащего оформления, предусмотренного к порядку заполнения документов Заявки, указанному в инструкциях о заполнении форм документов, определенных Документацией.

В соответствии с пунктом 2.3.1.4 документации о закупке заявка должна содержать заполненные формы (пункты 4.4.1–4.4.9 документации о закупки) и документы, подтверждающие соответствие Участника требованиям Документации (4.4.10) (форма 4 раздела 4).

В целях подтверждения соответствия участников установленным документацией о закупке требования представляется, в том числе информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с приложением списка участников общества (для организаций, имеющих организационно–правовую форму общества с ограниченной ответственностью) или копии выписки из реестра акционеров (для акционерных обществ) с указанием информации о руководителе, цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) с подтверждением документами, указанными в соответствующей форме (пункт 4.4.10.2 документации о закупке).

Согласно пункту 1 статьи 31.1 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об ООО) общество ведет список участников общества с указанием сведений о каждом участнике общества, размере его доли в уставном капитале общества и ее оплате, а также о размере долей, принадлежащих обществу, датах их перехода к обществу или приобретения обществом.

Общество обязано обеспечивать ведение и хранение списка участников общества в соответствии с требованиями Закона об ООО с момента государственной регистрации.

По мнению Заказчика, Заявитель в составе заявки список участников общества не представил, а также не представил доказательства невозможности представления такого документа.

При этом ни в одном из пунктов Документации не указано, что информация об участниках Общества должна быть оформлена отдельным файлом либо согласно утвержденной документацией форме.

Комиссия, изучив заявку Заявителя, установила, что в составе предложения претендента присутствует информация о списке участников Заявителя в качестве отдельного документа.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что учредителем и единственным участником является директор, которому принадлежит 100% уставного капитала Общества. Данная информация была содержится в Приложении № 3 к письму о подаче

оферты от 02.05 2018 № 1504.1.1 (Анкета Участника).

Кроме того, на заседании комиссии был заявлен довод о том, что в отсутствие списка участников Заявителя невозможно определить оплачены ли доли участия в обществе, что влечет возникновение рисков для заказчика при заключении и исполнении договора в связи с возможным оспариванием такого договора.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «ТНСтрой» (ИНН: 1659163626, ОГРН: 1151690089264) создано 02.11.2015. Единственным учредителем и генеральным директором с момента создания общества является <...>. При таких обстоятельствах не имеется оснований полагать, что 100% доля участия в обществе с ограниченной ответственностью не оплачена до момента проведения Закупки.

При этом заявленные на заседании комиссии доводы представителя Заказчика о том, что отсутствие в заявке информации о списке участников общества с безусловностью делает предложение Заявителя непонятным для Заказчика и Организатора, оцениваются Комиссией критически, как исходящие из сугубо формального толкования положений документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона.

Комиссия также учитывает, что объективным подтверждением того обстоятельства, что пункт 4.4.10.2 документации о закупке содержит нечеткие и неконкретные требования в части необходимости указания в заявке списка участников общества является то, что по результатам рассмотрения поданных заявок 4 из 6 участников были отклонены по причине непредставления данных сведений (пункт 2.18.6 документации).

Следует учитывать, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, следовательно, она не должна допускать альтернативного толкования. Напротив, документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

Для целей исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику следует максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно представляемых в составе заявки на участие в закупке документов и сведений.

Наличие же в таких требованиях возможных разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Данный подход отражен в решении в том числе в решении Девятого арбитражного апелляционного суда по делу № А40-110515/2014.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

В соответствии с частью 6 частью 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 о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В действиях Заказчика и Организатора усматриваются нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТНСтрой» (ИНН: 1659163626, ОГРН: 1151690089264) на действия ПАО «Мосэнерго» (ИНН: 7705035012, ОГРН: 1027700302420) и ООО «ППТК» (ИНН: 7733667750, ОГРН: 5087746050145) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика, Организатора нарушения пункта 2 части 1, 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 № 1-00-1018/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.06.2018 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 04.06.2018 по делу № 1-00-1018/77-18 ,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «Мосэнерго» (далее - Заказчик) и ООО «ППТК» (далее — Организатор) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на определение лучших условий выполнения работ по строительству ХВО с установленным оборудованием ВПУ (1-й пусковой комплекс. Подготовительный этап: «Демонтаж здания старого корпуса котельной») на ТЭЦ-8 - филиале ПАО «Мосэнерго» для нужд филиала ПАО «Мосэнерго» - ТЭЦ-8 (G18P101686) (реестровый № 31806412037) (далее — Закупка),

1. Заказчику отменить протокол № 374/МЭ по подведению итогов Закупки.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику пересмотреть заявки с учетом решения Комиссии Московского УФАС от 04.06.2018 № 1-00-1018/77-18.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 06.07.2018.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 13.07.2018 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.

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