

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18439/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.12.2019 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 - Заявитель) на действия ПАО «МОЭСК» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на определение поставщика на поставку «арматуры для воздушных линий электропередачи напряжением 6-110 кВ с защищенными проводами» для нужд филиалов Заказчика (реестровый № 31908630388), а также запроса котировок на право заключения договора на поставку «разъединителей 10-35 Кв» для нужд филиалов Заказчика (реестровый № 31908643169, 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 Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

Согласно доводам жалоб, Заявитель оспаривает положения документации по закупке с реестровым № 31908630388 (далее — Документация) и Извещения о проведении закупки с реестровым № 31908643169 (далее — Извещение).

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, 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны также требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика

В соответствии с пунктом 2.11.2.4 Документации участник закупки не допускается комиссией Заказчика к дальнейшему участию в закупке наличия документально подтвержденных фактов отказов оборудования (рекламационных актов, письменных рекламаций и т.п.), аварийных ситуаций вследствие эксплуатации продукции, иного негативного опыта эксплуатации продукции.

Согласно пп. «д» п. 2.4 Извещения по результатам проведения отборочной стадии комиссия Заказчика отклоняет заявки, которые поданы участниками, имеющими на момент окончания срока подачи заявок срывы (нарушения) 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 Документации и Извещении требования позволяет отграничить доступ к процедурам недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков), что, в свою очередь, позволит своевременно получить поставляемые товары.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что из установленных Заказчиком формулировок содержания Документации и Извещения 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 закупочных процедур в равной степени, поскольку исходя из положений п. 2.11.2.4 Документации и пп. «г» п. 2.4 Извещения учету подлежат исключительно договоры, заключенные с Заказчиком.

Также Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Включение в документацию о закупке, в том числе требований, предусмотренных п. 2.11.2.4 Документации и пп. «г» п. 2.4 Извещения 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 заказчикам достоверно установить добросовестность потенциальных участников конкурентной процедуры. 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 документации 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 закупочной процедуры 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 процедуре.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком недолжным образом установлены требования к участникам процедуры. 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 принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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

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» (ИНН: 5029214075, ОГРН:1165029057302) на действия ПАО «МОЭСК» (ИНН: 5036065113, ОГРН:1057746555811) при проведении Закупок обоснованными.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2, 4 части 1 статьи 3, 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 арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-18439/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.12.2019 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 24.12.2019 по делу № 077/07/00-18439/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭСК» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на определение поставщика на поставку «арматуры для воздушных линий электропередачи напряжением 6-110 кВ с защищенными проводами» для нужд филиалов Заказчика (реестровый № 31908630388), а также запроса котировок на право заключения договора на поставку «разъединителей 10-35 Кв» для нужд филиалов Заказчика (реестровый № 31908643169, далее - Закупки), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупок (в случае их составления).
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупках с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику внести изменения в документацию и извещение с учётом решения Комиссии от 24.12.2019 по делу № 077/07/00-18439/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупках таким образом, чтобы он составлял не менее 4 (Четырех) рабочих дней с момента размещения информации о внесении изменений в документацию и извещение 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 Закупках, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупках и подведения итогов Закупок.
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 29.01.2020 с приложением

подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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.