1. ООО НПО «ХОРДА»

1-ый пр-зд Карла Маркса, д. 3, лит. 3,
оф. 1, г. Мытищи, Московская обл., 141009

2. ПАО «МОЭСК»

2-ой Павелецкий пр-зд, д. 3, стр. 2,
г. Москва, 115114

3. АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., д. 14, стр. 5, г. Москва, 115114

4. АО «ЦЕНТР РАЗВИТИЯ ЭКОНОМИКИ»

142600, Московская область, город Орехово-Зуево, улица Бабушкина, дом 2,
корпус А, помещение 37

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19042/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.01.2020 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителя ПАО «МОЭСК»: **«...»**;

рассмотрев жалобы ООО НПО «ХОРДА» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МОЭСК» (далее — Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения договоров на определение поставщика на поставку «проходных и опорных изоляторов» для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровый № **31908674997**) и на определение поставщика на поставку линейных изоляторов для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровый № **31908669244**) (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 Закупок.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения Закупочных документаций Заказчика.

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.

Жалоба Заявителя отвечает 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 Закупочных документации 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 рекламациях и т.п.), аварийных ситуаций вследствие эксплуатации продукции, иного негативного опыта эксплуатации продукции.

Также согласно вышеуказанному пункту Закупочных документаций основанием для отклонения участника при рассмотрении вторых частей заявок является также наличие 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 таких требований в Закупочных документациях позволяет отграничить доступ к процедуре недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков), что, в свою очередь, позволит своевременно выполнить предусмотренные объектом закупочной процедуры 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, установленное Заказчиком требование не может быть применено ко всем участникам закупочной процедуры 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 документацию о закупке, в том числе требований, предусмотренных пунктом 2.11.2.4 Закупочных документаций в качестве критерия допуска для принятия участия в такой процедуре 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 процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники объективно лишены возможности принять участие в данном случае в Запросах предложений.

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 принципа 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 жалобе 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» (ИНН 5029214075) на действия ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113) при проведении Закупок обоснованными.

2. Установить в действиях ПАО «МОЭСК» нарушение пунктов 2, 4 части 1 статьи 3, пункт 13, пунктов 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать ПАО «МОЭСК» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»

1. ООО НПО «ХОРДА»

1-ый пр-зд Карла Маркса, д. 3, лит. 3,
оф. 1, г. Мытищи, Московская обл., 141009

2. ПАО «МОЭСК»

2-ой Павелецкий пр-зд, д. 3, стр. 2,
г. Москва, 115114

3. АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., д. 14, стр. 5, г. Москва, 115114

4. АО «ЦЕНТР РАЗВИТИЯ ЭКОНОМИКИ»

142600, Московская область, город Орехово-Зуево, улица Бабушкина, дом 2, корпус А, помещение 37

1.
2.
3. **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 077/07/00-19042/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.01.2020 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 10.01.2020 по делу № 077/07/00-19042/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭСК» **(далее - Заказчик)** устранить нарушения, допущенные при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения договоров на определение поставщика на поставку «проходных и опорных изоляторов» для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» **(реестровый № 31908674997)** и на определение поставщика на поставку линейных изоляторов для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» **(реестровый № 31908669244)** (далее — Закупки)**:**

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе осуществления Закупок, в случае, если составление таких протоколов осуществлялось Заказчиком.

2. Заказчику вернуть участникам конкурентных процедур ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Запросах предложений.

3. Заказчику внести изменения в Закупочные документации с учетом решения Комиссии от 10.01.2020 по делу № 077/07/00-19042/2019.

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в **конкурентных процедурах** таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока подачи заявок на участие в Запросах предложений с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочные документации до даты окончания приема заявок.

5 Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов **Закупок**.

6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.

7. Заказчику продолжить проведение Закупок в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, положениями действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, Положения о закупке, Закупочных документаций.

8. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 25.02.2020.**

9. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 28.02.2020** 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.

Заместитель председателя Комиссии «…»

члены Комиссии «…»

«…»

«…»