

1. ООО «Масэнерго сервис»

107564, Москва, ул.
Краснобогатырская, д. 46, стр. 12

2. ФГУП «Телевизионный технический центр» «Останкино»
(ФГУП «ТТЦ «Останкино»)

127427, Москва, ул. Академика
Королева, д. 12

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1651/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.09.2016 Москва

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

при участии:

от заявителя — ООО «Масэнерго сервис»,

от заказчика — ФГУП «ТТЦ «Останкино»,

рассмотрев жалобу ООО «Масэнерго сервис» (далее - Заявитель) на действия заказчика – ФГУП «ТТЦ «Останкино» (далее - Заказчик) при проведении запроса коммерческих предложений на право заключения договора на выполнение на объектах Заказчика работ по техническому обслуживанию и ремонту источников бесперебойного питания, установленных в здании АСК-1 (зона ДИП ОАО «Первый Канал») ФГУП «ТТЦ Останкино» по адресу: г. Москва, ул. Академика Королева, д. 12 (реестровый № 31604009291) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в 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, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС).

Извещение о проведении Закупки размещено в ЕИС 18.08.2016. Дата окончания подачи заявок — 24.08.2016, дата подведения итогов - 24.08.2016.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки коммерческих предложений от 27.08.2016 № 67/16-ЗКП заявка ООО «Масэнерго сервис» не отвечает условиям Закупки, поскольку содержит нарушения положения закупочной документации в части несоответствия требованию, установленному в пункте 17 Информационной карты закупочной документации (далее – Информационная карта), а именно:

- в коммерческом предложении ООО «Масэнерго сервис» не представлено обоснование предлагаемой цены договора.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 17 Информационной карты участник закупочной процедуры не допускается к участию в Закупке в случае:

- наличия в таком коммерческом предложении предложения о цене договора, превышающем начальную (максимальную) цену договора;

- несоответствия участника закупки обязательным требованиям, установленным документацией о закупке;

- наличия в таком коммерческом предложении более одного предложения о цене договора;

- непредоставления Претендентом обязательных документов, входящих в состав коммерческого предложения на участие в запросе коммерческих предложений, либо наличия в таких документах недостоверных сведений о Претенденте или о выполнении работ, на которые проводится запрос коммерческих предложений;

- несоответствия представленных документов (информации) сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц или

Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей;

- несоответствия требованиям, указанным в пунктах 6, 10, 11, 12 Информационной карты.

Согласно пункту 9 Информационной карты Заявка направляется Участником Закупки Заказчику в письменной форме на бумажном носителе, содержащая документы, предусмотренные пунктом 12 Информационной карты.

В соответствии с пунктом 12 Информационной карты участник Закупки должен подать заявку на участие в запросе коммерческих предложений, включающую, в том числе, следующие документы:

- коммерческое предложение на участие в запросе коммерческих предложений по форме 2;
- сведения и документы о претенденте, подавшем коммерческое предложение:
 - а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона (форма 2 части III «Образцы форм для заполнения»);
 - б) полученную не ранее чем за тридцать дней до дня размещения в единой информационной системе извещения о проведении настоящего запроса коммерческих предложений выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за тридцать дней до дня размещения в единой информационной системе извещения о проведении настоящего запроса коммерческих предложений выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученный не ранее чем за тридцать дней до дня размещения в единой информационной системе извещения о проведении настоящего запроса коммерческих предложений;
 - в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени юридического лица без доверенности, далее - руководитель. В случае если от имени претендента действует иное лицо, коммерческое предложение на участие в запросе коммерческих предложений должно содержать также доверенность на осуществление действий от имени претендента, заверенную печатью претендента и подписанную руководителем претендента (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем, коммерческое предложение на участие в запросе коммерческих предложений должно содержать также документ,

подтверждающий полномочия такого лица; г) нотариально заверенную копию Устава; д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки (в случае необходимости);

- иные предложения об условиях исполнения договора, оформленные в соответствии с формами закупочной документации, в том числе: предложение о цене договора, предложение о качестве работ и квалификации участника запроса коммерческих предложений;
- документ или копию документа с отметкой банка, подтверждающего внесение Претендентом денежных средств в качестве обеспечения коммерческого предложения на участие в запросе коммерческих предложений;
- сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», или Декларацию о соответствии претендента критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства по форме 4 в случае отсутствия сведений о Претенденте, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае, если претендент относится к субъектам малого и среднего предпринимательства);
- любые другие документы по усмотрению претендента.

Таким образом, пунктом 12 Информационной карты установлены требования к составу заявки на участие в Закупке.

Также пунктом 11 Информационной карты установлено, что если претендентом предложена цена договора на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, такой участник запроса коммерческих предложений обязан представить обоснование предлагаемой цены договора, иные документы и расчёты, подтверждающие возможность Претендента выполнить работы по предлагаемой цене. При этом, если в закупочной документации содержится требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор заключается только после предоставления Участником, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в закупочной документации, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).

Вместе с тем, пунктом 12 Информационной карты не установлено требование о наличии в составе заявки обоснования предлагаемой цены договора, иных документов и расчётов, подтверждающих возможность претендента выполнить работы по предлагаемой цене.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в том числе равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Вместе с тем, согласно части 6 статьи 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.

Следовательно, отклонение заявки ООО «Масэнерго сервис» на основании непредоставления обоснования предлагаемой цены договора неправомерно. В связи с чем, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной. В действиях Заказчика усматриваются нарушения пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 17 Информационной карты.

Кроме того, пунктом 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Таким образом, протоколы, составляемые при проведении закупки, размещаются заказчиком не позднее трех дней со дня подписания таких протоколов.

Согласно информации из ЕИС при проведении Закупки был составлен протокол рассмотрения и оценки коммерческих предложений от 24.08.2016 № 67/16-ЗКП. Размещение указанного протокола было осуществлено 30.08.2016, что свидетельствует о нарушении сроков размещения протокола в соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Также, на заседание Комиссии Заказчиком был представлен договор от 31.08.2016 № 1200/Д-16, заключенный по результатам проведения Закупки.

Кроме того, Комиссией установлено, что итоговый протокол, а именно рассмотрения и оценки коммерческих предложений от 24.08.2016 № 67/16-ЗКП, опубликован в ЕИС 30.08.2016. Таким образом, договор по итогам Закупки заключен в первый день, после опубликования итогового протокола, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии,

заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 6.1 Положения о закупках договор может быть заключен в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки коммерческих предложений участников запроса коммерческих предложений.

Исходя из вышеуказанного, договор по итогам запроса коммерческих предложений может быть заключен в течение пяти дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки коммерческих предложений от 24.08.2016 № 67/16-ЗКП.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на

действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, норма пункта 6.1 Положения о закупках, позволяющая заключать договор по итогам закупочной процедуры в течение пяти дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки коммерческих предложений участников запроса коммерческих предложений, исключает возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.

1.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 17 Информационной карты; пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3, части 12 статьи 4 Закона о закупках; части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при отклонении заявки ООО «Масэнерго сервис» Заказчику не выдавать, так как по результатам Закупки заключен договор.

4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение о закупках.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.