

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18331/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.10.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «Промтехресурс» (далее также — Заявитель) на действия ПАО «МРСК Центра» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кабельной арматуры, силового кабеля, автоматических выключателей, провода изолированного для нужд ПАО «МРСК Центра» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый № 32009548436, далее — Запрос, 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 при проведении Запроса.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Запросе.

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.

Согласно протоколу от 14.10.2020 заявке Заявителя отказано в дальнейшем участии в закупке на основании подпункта (б) пункта 3.11 Извещения о проведении запроса котировок, поскольку общая часть Заявки не отвечает требованиям Извещения о проведении запроса котировок:

- в части не предоставления документа, предусмотренного подпунктом (в) пункта 2.3.1 Извещения о проведении запроса котировок (не представлен протокол разногласий к проекту договора (Форма 4));

- пункта 2.8.2 (пункта 6 Инструкции по заполнению Формы 2) – в части отсутствия в Техническом предложении (Форма 2) всех характеристик, указанных в Техническом задании:

Требование Технического задания	Техническое предложение Участника
- продукция должна быть новой, ранее не использованной;	Не указано.
<ul style="list-style-type: none">• Срок изготовления производителем должен быть не более полугода от момента поставки.	Не указано.

Заявитель с отклонением в части не предоставления документа, предусмотренного подпунктом (в) пункта 2.3.1 Извещения о проведении запроса котировок (не представлен протокол разногласий к проекту договора (Форма 4) не согласился и полагает, что решение Заказчика по отклонению заявки неправомерно, поскольку у Заявителя в принципе отсутствовали разногласия к проекту договора, в связи с чем, Форма 4 «Протокол разногласий к проекту договора» не была представлена в составе заявки.

Согласно подпункту в) пункта 2.3.1 Закупочной документации в составе общей части заявки в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник должен представить: Антикоррупционную оговорку (Форма 1.1); Анкету Участника (Форма 3) (с приложением файла копии Анкеты Участника, выполненного в формате MS Word); Протокол разногласий к проекту договора (Форма 4); Справку о цепочке собственников участника закупочной процедуры, включая бенефициаров (в том числе конечных) (Форма 5); Согласие на обработку персональных данных (Форма 6); Справку об участии в судебных разбирательствах (Форма 8).

В составе Формы 4 содержится инструкция по заполнению согласно которой:

1. Участник указывает дату и номер Заявки (Форма 1).
2. Участник указывает свое фирменное наименование (в т.ч. организационно-правовую форму) и свой адрес.

3. Данная форма заполняется как в случае наличия у Участника требований или предложений по изменению проекта Договора, так и в случае отсутствия таких требований или предложений.

4. В случае отсутствия у Участника требований или предложений по изменению проекта Договора, в таблицах приводятся слова «Согласны с предложенным проектом Договора».

5. В случае наличия у Участника требований или предложений по изменению проекта Договора, Участник должен четко разделить обязательные и желательные для него условия Договора. «Обязательными» здесь считаются предложения и условия, в случае непринятия которых он откажется подписать Договор. «Желательными» здесь считаются предложения по условиям Договора, которые он предлагает на рассмотрение Заказчика, но отклонение которых Заказчиком не повлечет отказа Участника от подписания Договора в случае признания его Победителем.

6. Заказчик оставляет за собой право рассмотреть и принять перед подписанием Договора предложения и дополнительные (не носящие принципиального характера) изменения к Договору. В случае, если стороны не придут к соглашению об этих изменениях, стороны будут обязаны подписать Договор на условиях, изложенных в настоящем Извещении и Заявке Победителя.

7. В любом случае Участник должен иметь в виду что:

7.1 если какое-либо из обязательных Договорных предложений и условий, выдвинутых Участником, будет неприемлемо для Заказчика, такая Заявка будет отклонена независимо от содержания технико-коммерческих предложений;

7.2 в любом случае, предоставление Участником протокола разногласий к подготовленному Заказчиком исходному проекту Договора не лишает Участника и Заказчика права обсуждать эти условия и изменять их в процессе преддоговорных переговоров для достижения соглашения в отношении изменения этих условий.

При этом в Инструкции к Форме 4 не указаны сведения, которые могли бы свидетельствовать о необходимости декларировать отсутствие разногласий.

Также, Комиссия указывает, что согласно пункту 4.10 Закупочной документации в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Исходя из вышеизложенных положений, Комиссия отмечает, что Заказчиком не предусмотрена необходимость заполнения Формы 4 в случае отсутствия разногласий, а также указанные положения свидетельствуют о добровольности указания или неуказания сведений в протоколе разногласий.

Вместе с тем, Комиссия указывает, что само требование о предоставлении протокола разногласий не может быть предъявлено к участнику закупки на этапе подачи заявок. Однако Комиссия отмечает, что Заказчик может предъявлять данное требование к победителю Закупки на этапе заключения договора, что не будет нарушать основополагающие принципы закупочной деятельности.

Кроме того, принимая во внимание положения пункта 7.1 Закупочной документации, Комиссия полагает, что указанное требование позволяет Заказчику манипулировать поданными заявками, оставляя за последним право отклонять поданные заявки в случае,

если какое-либо из обязательных Договорных предложений и условий, выдвинутых Участником, будет неприемлемо для Заказчика. При этом заказчик в Закупочной документации не раскрывает, какие конкретно предложения могут быть расценены неприемлемыми для Заказчика, что предполагает возможность отклонять заявки на основании субъективного усмотрения членов комиссии Заказчика.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что направление заявки само по себе свидетельствует о согласии с проектом договора в полном объеме.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия признает довод жалобы Заявителя обоснованным.

Также Заявитель не согласен с основанием отклонения в части отсутствия в Техническом предложении (Форма 2) всех характеристик, указанных в Техническом задании. При этом согласно протоколу, Заявитель не указал следующую информацию: продукция должна быть новой, ранее не использованной; срок изготовления производителем должен быть не более полугода от момента поставки.

В Приложении № 3 к Извещению предусмотрена необходимость выразить согласие исполнить все приведенные в извещении условия договора в соответствии с Техническим предложением (приложение № 2 к Извещению), в том числе поставить товар, который указан в извещении, на условиях, предусмотренных проектом договора.

Форма 2 содержит шаблон Технического предложения:

Приложение 2 к Заявке

от «___» _____ г. № _____

Техническое предложение

Наименование и адрес Участника: _____

№ п/п	Требуемая Заказчику продукция		Предлагаемая Участником продукция	
	Наименование продукции, тип, марка	Технические характеристики/комплектация продукции, количество, единица измерения	Наименование продукции, тип, марка	Технические характеристики/комплектация предлагаемой продукции, количество, единица измерения
Филиал ПАО «МРСК Центра» «___ энерго»				

Филиал ПАО «МРСК Центра» «___ энерго»				

Гарантии на предлагаемую к поставке продукцию:

_____.

Срок службы: _____.

(подпись, М.П.)

(фамилия, имя, отчество подписавшего, должность)

Комиссия, изучив представленные документы отмечает, что в Форме 2 Заказчиком не предусмотрены требования, указать сведения о том, что продукция должна быть новой, ранее не использованной, а также то, что срок изготовления производителем должен быть не более полугода от момента поставки.

При этом Заказчик не может предъявлять требования к заявке участника не указанные в положениях Закупочной документации, что будет нарушать основополагающие принципы закупочной деятельности.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что участником в составе первой части заявки выражено согласие на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг на условиях Закупочной документации, что, по мнению Комиссии, является достаточным для принятия участия в закупочной процедуре.

При этом, учитывая пояснения Заказчика, что в заключаемый по результатам Запроса договор подлежит включению техническое предложение участника, Комиссия отмечает, что Заказчик не лишен возможности включить в проект договора Техническое задание и урегулировать спорные положения на этапе заключения договора.

Также Комиссия принимает во внимание, что Заказчиком было отклонено 4 заявки по идентичному основанию, в связи с не указанием соответствующей информации.

Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя от участия в Запросе, что противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы обоснованной в связи с нарушением Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также необходимости выдачи обязательного к исполнению предписания об устранении выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Промтехресурс» (ИНН 7707355811, ОГРН 5157746099011) на действия ПАО «МРСК Центра» (ИНН 6901067107, ОГРН 1046900099498) при проведении Запроса обоснованной.

2. Установить в действиях ПАО «МРСК Центра» нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать ПАО «МРСК Центра» обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-18331/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.10.2020 г. Москва

2.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 29.10.2020 по делу № 077/07/00-18331/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МРСК Центра» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кабельной арматуры, силового кабеля, автоматических выключателей, провода изолированного для нужд ПАО «МРСК Центра» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый № 32009548436, далее — Закупка):

1.
 - 1.
1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Закупки;
2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения заявок, дату проведения Закупки, дату подведения итогов;
3. Заказчику рассмотреть (оценить) заявки участников Закупки с учетом принятого решения от 29.10.2020 по делу № 077/07/00-18331/2020;
4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания;
5. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Закупочной документации;
6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 07.12.2020;
 - 1.
7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до 09.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.
 - 1.
1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает

от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.