

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21475/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Искра»,
ПАО «ФСК ЕЭС»;

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», извещенных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 02.12.2021 № ЕО/73535/21,

рассмотрев жалобу ООО «Искра» (далее — Заявитель) на действия ПАО «ФСК
ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной
форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на право выполнения работ по ремонту и диагностике
системы кондиционирования ПС Московского ПМЭС - филиала ПАО «ФСК ЕЭС»
(реестровый № 32110833402, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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 Закупки.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает требования закупочной
документации в ходе проведения закупочной процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее
и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в

деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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 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 ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

18.11.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32110833402 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по ремонту и диагностике системы кондиционирования ПС Московского ПМЭС - филиала ПАО «ФСК ЕЭС».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Единого стандарта закупок ПАО «ФСК ЕЭС» (Положение о закупке) (далее – Положение).

В закупочной документации установлены следующие требования.

Наличие следующего инструмента:

- термоанемометр (с диапазоном измерения от 0,1 м/с, с действующим сертификатом поверки);
- мегаомметр (с действующим сертификатом поверки);
- осциллограф портативный (с действующим сертификатом калибровки).

Наличие у участника закупки сертифицированной действующей системы менеджмента безопасности труда и охраны здоровья, соответствующей требованиям ГОСТ Р 54934-2012/OHSAS 18001:2007 или международному стандарту OHSAS 18001 или ISO 45001:2018 (или аналогу), подтвержденной сертификатом ГОСТ Р 54934-2012/OHSAS 18001:2007 или сертификатом международного стандарта OHSAS 18001 или ISO 45001:2018 (или аналогом).

Участник должен быть производителем поставляемого оборудования или иметь статус официального дистрибьютера (дилера) (Haier, BEZA, DAIKIN, STULZ, MITSUBISHI, GENERAL, CLIVET).

В своей жалобе Заявитель указывает, что установление данного требования является необоснованно избыточным.

Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных

моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Установление вышеуказанного требования усложняет возможность участия широкого круга лиц в оспариваемой Закупке.

Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь в наличии товар, предлагаемый к поставке по предмету Закупки.

В рассматриваемом случае объектом Закупки является по ремонту и диагностике системы кондиционирования.

Тем самым, Комиссия вновь подчеркивает, что Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь в наличии товар, используемый при выполнении работ, на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник не обязан иметь в наличии сертификаты и иные документы, подтверждающие соответствие покупаемой продукции (а также процессов ее производства, хранения, перевозки и др.) требованиям закупочной документации.

Комиссия отмечает, что, указав общее согласие на выполнение работ, согласно условиям документации, участник подтверждает намерение заключить договор на опубликованных Заказчиком условиях.

Ввиду чего, представление участником Закупки лишь согласия на оказание услуг в полном объеме является достаточным подтверждением соответствия представляемых товаров требованиям закупочной документации и не ущемляет права и законные интересы Заказчика, поскольку конкретные требования сформированы Заказчиком с учетом собственной потребности.

Также Комиссия обращает особое внимание, что в рассматриваемом случае заказчиком осуществляется закупка на выполнение работ по ремонту и диагностике системы кондиционирования, а не товаров. Соответственно, для удовлетворения потребностей Заказчика в упомянутых работах не нужно являться производителем или дилером. Таким образом, оспариваемое требование с предметом Закупки не соотносится.

При этом Комиссия отмечает, что доводы Заказчика, что только производители или дилеры соответствующих систем кондиционирования могут качественно оказывать услуги по ремонту и диагностике несостоятельны и не основаны на нормах права или документальных доказательствах.

Соответственно, Заказчик необоснованно сужает круг участников процедуры.

Комиссия дополнительно отмечает, что у участника Закупки есть возможность закупить необходимое оборудование или запасные части к оборудованию у производителей

или официальных дистрибьютеров (дилеров) и, тем самым, поставить Заказчику требуемое оборудование или запасные части, полностью совместимые с

оборудованием Заказчика.

Комиссия указывает, что закупочная документация, по своей сути, является офертой, в соответствии с условиями которой в дальнейшем происходит заключение договора, а заявка участника является акцептом.

При этом, пунктом 1 статьи 428 ГК РФ указано, что акцепт должен быть полным и безоговорочным. В этой связи, подача заявки на участие в закупочной процедуре являлась полным и безоговорочным акцептом оферты.

В рассматриваемом случае Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика были направлены исключительно на изыскание всевозможных способов искусственно сократить количество потенциальных участников закупки, что не соответствовало не только балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и принципу 6 стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (ч. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (ч. 4 ст. 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ).

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

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.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 6 статьи 3, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений.

В этой связи, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Искра» (ОГРН: 1027804601164, ИНН: 7807028695) на действия ПАО «ФСК ЕЭС» (ОГРН: 1024701893336, ИНН: 4716016979) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях ПАО «ФСК ЕЭС» (ОГРН: 1024701893336, ИНН: 4716016979) нарушения части 6 статьи 3, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

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