

1. Общество с ограниченной ответственностью «ТЕХНОПРОЕКТ»

(ООО «ТЕХНОПРОЕКТ»)

Тишинский Б. пер., д. 26, корп. 13-14, эт. 1,
пом. XII, оф. 4И, г. Москва, 123557

2. Публичное акционерное общество «Московская объединенная электросетевая компания»

(ПАО «МОЭСК»)

Павелецкий 2-й пр-зд, д. 3, корп. 2, г. Москва, 115114

3. Акционерное общество «Центр развития экономики»

(АО «ЦРЭ»)

Бабушкина ул., д. 2, корп. А, пом. 35,
г. Орехово-Зуево, Московская обл., 142600

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2468/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.01.2019 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...» — **начальника отдела антимонопольного контроля торгов;**

членов Комиссии:

«...» — старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов;

«...» — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

в присутствии представителей:

от ООО «ТЕХНОПРОЕКТ»: «...» по доверенности от 17.12.2018 № ФАС-1;

от ПАО «МОЭСК»: «...» по доверенности от 28.11.2018 № 77 АВ 2667427;

рассмотрев жалобы ООО «ТЕХНОПРОЕКТ» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МОЭСК» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на определение поставщика на поставку «Шкафов вентиляции» для нужд ЗЭС - филиала ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31806975607) (далее — Конкурс);

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 Конкурса.

Согласно доводам жалоб нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры, выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Конкурсе.

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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно протоколу № М/3727 очного заседания Конкурсной комиссии по рассмотрению заявок и подведению итогов Конкурса от 17.12.2018 (далее - Протокол) участнику ООО «ТЕХНОПРОЕКТ» отказано в допуске к дальнейшему участию в Конкурсе в связи с несоответствием участника закупки требованиям документации по отборочным критериям: «Правильность оформления и подачи конкурсных заявок», «Соответствие технических предложений участников».

По мнению Заявителя, его заявка при проведении Конкурса отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку поданная заявка полностью соответствовала требованиям Конкурсной документации.

Комиссия отмечает, что в Протоколе отсутствует обоснование принятого комиссией Заказчика решения о несоответствии заявки участника требованиям Конкурсной документации с указанием положений документации, которым не соответствует заявка на участие в нем, а также положений заявки на участие в таком конкурсе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией о нем.

При составлении протокола по результатам проведения определенного этапа закупочной процедуры Заказчик, в первую очередь должен руководствоваться принципом соблюдения информационной открытости (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках), который подразумевает под собой необходимость обязательного доведения до сведения участников закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в названной закупке, в частности основания отклонения заявки, поскольку упомянутые результаты напрямую затрагивают права и законные интересы таких участников.

Кроме того, такая информация должна детально раскрывать причины отклонения

поданной заявки с указанием на то, каким именно положениям Конкурсной документации и в какой собственной части эта заявка не соответствует, чтобы исключить возможность Заказчика в последующем субъективно трактовать причины такого отклонения. Участникам же закупки должна быть предоставлена возможность, в случае несогласия с соответствующим решением заказчика (организатора закупки), оспорить его в установленном законом порядке, в связи с чем неопубликование указанной информации непосредственно затрагивает права и законные интересы участников закупочных процедур.

Вместе с тем основание недопуска спорной заявки, отраженное комиссией Заказчика в Протоколе, заключается исключительно к отсылке, установленным Заказчиком требований к составу заявки по отборочным критериям, не отражая, таким образом, реального конкретного основания отклонения и лишая участника процедуры, чья заявка отклонена, возможности удостовериться в обоснованности и правомерности принятого в отношении заявки решения.

Таким образом, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при отклонении заявки протокол должен содержать в себе четкие, исчерпывающие основания такого отклонения.

Из чего следует, что действия Заказчика по нераскрытию причин отклонения заявки направлены на дальнейшее нивелирование таким основанием отклонения, что, в свою очередь, свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны Заказчика.

Учитывая вышеизложенное, Заказчиком в Протоколе не должным образом отражено основание отклонения заявки Заявителя, что влечет за собой нарушение принципа информационной открытости, установленного в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На заседании комиссии представителем Заказчика не дано никаких пояснений относительно отклонения заявки Заявителя от дальнейшего участия в Конкурсе.

Между тем, учитывая, что Протокол не содержит в своем составе основания отклонения спорной заявки Комиссия лишена возможности сделать вывод относительно правомерности такого отклонения.

При таких обстоятельствах довод жалобы признается обоснованным.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что по результатам проведения спорной закупочной процедуры Заказчиком 28.12.2018 был заключен.

Между тем, Заказчиком не учтено следующее.

В соответствии с частью 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 настоящей 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 настоящим Федеральным законом.

В пункте 9.1.3 Положения о закупках Заказчиком установлено, что договор между Заказчиком и победителем проведенной закупки заключается не ранее чем через десять дней со дня подведения итогов по закупочной процедуре, либо в случае если предусмотрено размещение результатов закупки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

Комиссией на заседании выявлено, что при заключении договора Заказчиком не был соблюден срок, отведенный на заключение такого договора.

В качестве подтверждения выводов Комиссии свидетельствует в том числе следующий факт.

Итоговый протокол был опубликован Заказчиком в системе ЕИС — 18.12.2018.

При таких обстоятельствах договор подлежал заключению не ранее 28.12.2018. Таким образом, Заказчик вправе заключить договор на следующий день после истечения предельного срока, отведенного на обжалование действий (бездействий) Заказчика, а именно 29.12.2018.

Между тем, согласно информации размещенной в системе ЕИС договор Заказчиком заключен 28.12.2018, т.е. с нарушением установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срока.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что запрет на заключение договора в течение десяти дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов торгов предусмотрен в целях обеспечения возможности обжалования участниками закупок результатов проведения торгов и защиты своих прав и законных интересов.

Указанный запрет позволяет контрольному органу в сфере закупок осуществить рассмотрение жалобы, провести проверку и, в случае выявления нарушений, выдать обязательное для исполнения предписание для устранения допущенных нарушений.

Заключение же контракта ранее установленного срока фактически лишает участника закупки получить защиту своих нарушенных прав и законных интересов в административном порядке, поскольку полномочия административного органа по выдаче предписания оканчиваются в момент заключения договора между сторонами.

Следовательно действия заказчика по заключению договоров ранее установленного десятидневного срока направлены на нивелирование возможной подачи жалобы на торги, что, в свою очередь, свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует,

что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

В связи с вышеизложенным, заключенный Заказчиком по результатам проведения спорной закупочной процедуры договор признается Комиссией ничтожным, что, в свою очередь, не препятствуют в выдаче предписания об устранении выявленных нарушений.

Также Комиссия отмечает, что Московским УФАС России по адресу электронной почты, указанной Заказчиком в Извещении, неоднократно направлялось уведомление о рассмотрении жалобы, что подтверждается имеющимися в материалах дела документами, в связи с чем представитель Заказчика имел реальную возможность подготовить правовую позицию по доводам изложенным в жалобе.

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 «ТЕХНОПРОЕКТ» (ОГРН 1067746393549 ИНН 7705721195) на действия ПАО «МОЭСК» (ОГРН 1057746555811 ИНН 5036065113) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Установить в действиях ПАО «МОЭСК» нарушение пунктов 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 9.1.3 Положения о закупках.

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

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

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

1. Общество с ограниченной ответственностью «ТЕХНОПРОЕКТ»
(ООО «ТЕХНОПРОЕКТ»)

Тишинский Б. пер., д. 26, корп. 13-14, эт. 1,
пом. XII, оф. 4И, г. Москва, 123557

2. Публичное акционерное общество «Московская объединенная электросетевая
компания»
(ПАО «МОЭСК»)

Павелецкий 2-й пр-зд, д. 3, корп. 2, г. Москва, 115114

3. Акционерное общество «Центр развития экономики»
(АО «ЦРЭ»)

Бабушкина ул., д. 2, корп. А, пом. 35,
г. Орехово-Зуево, Московская обл., 142600

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2468/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.01.2019 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...» — начальника отдела антимонопольного контроля торгов;

членов Комиссии:

«...» — старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов;

«...» — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 17.01.2019 по делу № 1-00-2468/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭСК» (**далее — Заказчик**) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на определение поставщика на поставку «Шкафов вентиляции» для нужд ЗЭС - филиала ПАО «МОЭСК» (реестровый **№ 31806975607**) (далее — Конкурс):

1. Заказчику отменить итоговый протокол Конкурса, протокол о результатах Конкурса;

2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Конкурса;

3. Заказчику пересмотреть заявки участников Конкурса с учетом принятого решения от 17.01.2019 **№ 1-00-2468/77-18;**

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 продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Конкурсной документации.

6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 11.03.2019;**

7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок **до 18.03.2019** 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.

1.

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

