

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-753/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

г. Москва

25.04.2018

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

при участии представителей:

от ОАО «Завод по ремонту электротехнического оборудования» - <...> (по доверенности № 8 от 01.11.2017),

в отсутствие представителей ООО «ПО «ЭМЗ-Трансформатор» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 23.04.2018 № НО/19119/18),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «ПО «ЭМЗ-Трансформатор» (далее также - Заявитель) на действия ОАО «Завод по ремонту электротехнического оборудования» (далее также - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку предохранительных мембранных устройств для трансформаторов тока ТГФ-110 кВ (973433) (реестровый № 31806161680) (далее — Закупка),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель обратился в адрес Московского УФАС России с жалобой на действия Заказчика при проведении Закупки.

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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ), 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.

Положение о закупке, как установлено в части 2 статьи 2 Закона о закупках, 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 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт; ЕИС).

Заказчиком 20.02.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки и Документация.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по оценке заявок № 193-5 от 10.04.2018 (далее - Протокол) заявка Заявителя была отклонена в соответствии с пунктом 4.4.7.3 Документации. Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что основание для отклонения заявки Заявителя — предоставление в составе заявки последнего экономически необоснованной цены.

При этом указание на данный факт требует большей проработанности со стороны Заказчика и наличия у него доказательств указанного в протоколе основания. Экономически необоснованная цена может раскрываться как недостоверная информация в составе заявки, поскольку не предполагает дальнейшее заключение с ценой, которая будет не соответствовать целям ведения хозяйственной деятельности.

Какого-либо указания на то, о каком именно несоответствии требованиям Документации идет речь, Заказчик не пояснил. Положений Документации, которые регламентируют обязанность участника Закупки подтверждать представленные в составе заявки сведения в указанные Заказчиком сроки (до 10:00 10.04.2018) также не представлено.

Ссылки представителя Заказчика об указании срока для представления документов, обосновывающих цену Заявителя на электронной площадке, отклоняются Комиссией, так как они не были предусмотрены Документацией, а участник должен ориентироваться соблюдать только требования Документации.

Также Комиссия учитывает, что Заявитель представил экономическое обоснование цены. Следует напомнить, что Документация, является, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, следовательно она не должна допускать альтернативного толкования.

Напротив, Документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования и условия участия, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений Заказчиком.

Для целей исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику следует максимально четко и конкретно сформулировать не только свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг, но и порядок участия, и направление информации по дополнительным запросам от Заказчика.

Однако наличие такой возможности не должно становиться способом произвольного отклонения поданных заявок на основании исключительно субъективного правоусмотрения Заказчика по поводу сроков направления соответствующих документов.

Вместе с тем в настоящем случае Заказчик ссылается на указание на крайний срок, в которой Заявителю необходимо было предоставить в адрес Заказчика экономическое обоснование цены на сайте электронной площадки.

Комиссия при этом отмечает, что отсутствие же в Документации какого-либо требования о сроке представления документов исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям Документации.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождают его от обязанности при формировании Документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Так, в силу пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Применительно к составлению протоколов рассмотрения поданных участниками заявок соблюдение указанного принципа означает необходимость обязательного доведения до сведения участников Закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие, 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 Документации и в какой собственной части эта заявка не соответствует, с тем, чтобы исключить возможность Заказчика в последующем субъективно трактовать причины такого

отклонения и предоставить участникам Закупки возможность в случае несогласия с таким решением Заказчика оспорить его в установленном законом порядке.

Указанного правового подхода последовательно придерживаются арбитражные суды Московского округа, в частности по делам № А40-43124/14, № А40-43121/14.

Названный правовой подход наиболее полно отвечает целям обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), а также законодательно закрепленным принципам равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ) и презумпции добросовестности участников таких правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ).

Вместе с тем, как следует из материалов дела, действия Заказчика в настоящем случае указанным требованиям закона не соответствовали.

Так, согласно Протоколу, заявка Заявителя с ценой предложения 4 439 160,00 руб. (цена без НДС: 3 762 000,00 руб.) была отклонена в соответствии с пунктом 4.4.7.3 Документации.

Вместе с тем, использованная Заказчиком формулировка не позволяет с достоверностью определить причины отклонения поданной Заявителем заявки, поскольку не содержит указания на то, какие именно документы или хотя бы в какой их части признаны Заказчиком недостоверными, несмотря на наличие в Законе о закупках требования относительно необходимости указания положений заявки, не соответствующих требованиям Документации.

В случае гипотетического отсутствия в Документации соответствующих требований с Заказчика не будет снята обязанность по указанию в Протоколе детальных и конкретных причин отклонения той или иной заявки в целях соблюдения принципов информационной открытости закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках), равноправия и справедливости по отношению к участникам закупочных процедур (пункт 2 части 1 статьи 3 указанного закона).

Указанная формулировка препятствует получению точных и достоверных сведений о причинах отклонения заявки Заявителя, поскольку не позволяет определить недостоверный документ.

Следует признать, что действия Заказчика в указанной части не только нарушают принцип информационной открытости закупки, но и не соответствуют основополагающим принципам гражданского законодательства Российской Федерации, а именно принципу недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного и недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ), а также принципу недопустимости злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

На основании изложенного, учитывая отсутствие в Протоколе точных, детальных и недвусмысленных причин отклонения заявки Заявителя, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта части 1 и 6 статьи 3 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ПО «ЭМЗ-Трансформатор» (ИНН:7811444049, ОГРН:1097847247387) на действия ОАО «Завод по ремонту электротехнического оборудования» (ИНН:7724646338, ОГРН:1077764814324) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения требований части 1 и 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Обязательное для исполнения предписание об устранении причин и условий, способствовавших совершению правонарушения.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано только в судебном порядке в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-753/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.04.2018

г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 25.04.2018 по делу № 1-00-753/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Завод по ремонту электротехнического оборудования» (ИНН:7724646338, ОГРН:1077764814324) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку предохранительных мембранных устройств для трансформаторов тока ТГФ-110 кВ (973433) (реестровый № 31806161680) (далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протокол заседания закупочной комиссии по оценке заявок № 193-5 от 10.04.2018.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения поданных заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику рассмотреть поданные заявки на участие в Закупке на третьем этапе переторжки с учетом решения Комиссии от 25.04.2018 по делу № 1-00-753/77-18.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 08.09.2018.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 15.09.2018 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.