

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7475/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.08.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Группа компаний «ДЕКАРТ» (далее - Заявитель) на действия ООО «УК «РОСНАНО» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по оценке рыночной стоимости компаний (реестровый № 31908157751, далее - Закупка) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что Заказчиком необоснованно ограничивается конкуренция из-за установления незаконных по его мнению, дополнительных требований, предъявляемые к участникам запроса предложений (п.п. 19.3. Документации).

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе и в выступлении присутствовавших в заседании представителей, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной по следующим основаниям.

Согласно п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках» Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что требования, указанные Заказчиком в Документации, противоречат объективному и разумному характеру требований к участникам

Закупки.

Заказчик в данном случае ссылается на то обстоятельство, что ни нормы Закона о закупках, ни Положения о закупках не обязывают его устанавливать при проведении обжалуемой Закупки строго определенные критерии допуска заявок потенциальных участников. Таким образом, по мнению представителя Заказчика, имело право самостоятельно определять необходимый перечень критериев допуска.

Заказчиком в Документации были установлены следующие дополнительные требования, предъявляемые к Участникам запроса предложений (п.п. 19.3 Документации), а именно:

- п.п.19.3.1 - Обладать опытом оказания услуг по оценке рыночной стоимости производственных предприятий, работающих в сфере микроэлектроники – не менее 2-х исполненных договоров, заключенных не ранее 2013 года, стоимость которых составляет не менее 4 млн. рублей
- п.п.19.3.2 - Должен иметь соответствующие разрешающие документы на осуществление видов деятельности, связанных с выполнением договора, право на заключение которого является предметом настоящего запроса предложений, в том числе: полис страхования профессиональной ответственности организации-оценщика на сумму не менее 500 000 000,00 рублей (Пятьсот миллионов рублей 00 копеек).
- п.п.19.3.3 - Должен иметь достаточное для исполнения договора количество собственных и/или привлеченных кадровых ресурсов соответствующей квалификации - не менее 5 (пяти) оценщиков, каждый из которых должен соответствовать следующим требованиям:

- должен иметь документ о членстве в саморегулируемой организации оценщиков, выданный саморегулируемой организацией на право осуществления оценочной деятельности на территории Российской Федерации;

- должен иметь действующий международный сертификат CFA - Chartered Financial Analyst или ASA (American society of Appraisers);

- должен иметь документ, подтверждающий страхование ответственности оценщика с учетом требований статьи 24.7 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (страховой полис или договор обязательного страхования ответственности оценщика) на сумму не менее 300 000,00 рублей (Трёхсот тысяч рублей 00 копеек);

- должен иметь опыт работы оценщиком не менее 5 (Пяти) лет.

Кроме того, в п.23, а именно п.п. 23.4 прописано следующее: «23.4. В случае, если заявка участника Запроса предложений и сам такой участник соответствуют всем требованиям, указанным в пунктах 19, 20, 21 настоящей Документации, данный участник допускается к отборочной стадии, и его заявка подлежит обязательной дальнейшей оценке».

С учетом изложенного данные требования делают эти критерии не дополнительными, а обязательными для участников Закупки, нарушая таким

образом требования Закона о закупках.

С учетом того, что указанные требования для Заказчика являются настолько важными, что он последний не допускает участников, не подтвердивших соответствие дополнительным требованиям, Комиссия считает, что такие требования должны служить критериями оценки заявок участников, при полном соответствии которым заявка участника будет надлежащим образом оценена, а соответствие таким требованиям приведет к выбору Заказчиком победителя Закупки в соответствии со своими потребностями без установления необоснованных барьеров для участия в Закупке.

С учетом того, что Заказчиком в данном случае установлен фактически барьер между теми обществами, которые соответствуют требованиям п.п.19.3.1- п.п.19.3.3 Документации, и теми, у кого такие документы и статусы отсутствуют, необходимо объективно оценивать возможность конкретного участника соответствие требованиям Заказчика подтвердить, а также получить справедливую обоснованную оценку за представленные документы, которая окажется больше других участников.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Доказательств объективной необходимости установления столь высоких квалификационных требований к потенциальным контрагентам Заказчиком не представлено, а антимонопольным органом не установлено.

В этой связи Комиссия отмечает, что Заказчику необходимо либо устранить указанные дополнительные (фактически - обязательные) требования к участникам, либо предусмотреть порядок оценки заявок участников, обладающих необходимыми Заказчику документами, подтверждающими соответствие п.п.19.3.1- п.п.19.3.3 Документации.

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

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение. Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Кроме того, согласно п. 9 ч.10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке

должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В свою очередь, обоснованность ограничения конкуренции посредством установления спорных требований в документации должна быть доказана со стороны Заказчика, как равно и невозможность проведения закупки без предъявления соответствующего требования непосредственно к участнику Закупки. Также Комиссия принимает во внимание, что Заказчик не лишен был возможности установить соответствующее требование в качестве критерия оценки заявки участника закупки, что позволило бы обеспечить права большего количества потенциальных участников Закупки.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у Заказчика объективной необходимости в установлении таких требований в качестве обязательных критериев допуска заявок участников не представлено.

В этой связи в действиях Заказчика также усматривается нарушение требований п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, поскольку Заказчиком были установлены квалификационные требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям в ненадлежащей на то форме.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23, Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Группа компаний «ДЕКАРТ» (ИНН:7736577287, ОГРН:1087746615857) на действия ООО «УК «РОСНАНО» (ИНН:7728864753, ОГРН:5137746180743) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях ООО «УК «РОСНАНО» нарушение требований п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-7475/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.08.2019 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 13.08.2019 по делу № 077/07/00-7475/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «УК «РОСНАНО» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по оценке рыночной стоимости компаний (реестровый № 31908157751, далее - Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 13.08.2019 по делу № 077/07/00-7475/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 7 (Семи) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.09.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 27.09.2019 с приложением

подтверждающих документов.

9. 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.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.