

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-458/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.03.2019 г. Москва

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

при участии:

от ООО «АВК-Энергосистемы» - <...> (по доверенности от 01.03.2019), <...> (по доверенности от 01.03.2019),

от АО «ОЭК» - <...> (по доверенности от 05.02.2019 № 73/02), <...> (по доверенности от 01.03.2019 № 135/03),

в отсутствие представителей: АО «ЕЭТП» (извещены надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы письмом Московского УФАС России от 28.02.2019 № ПО/9062/19),

рассмотрев жалобу ООО «АВК-Энергосистемы» (далее также - Заявитель) на действия АО «Объединенная энергетическая компания» (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на техническое обслуживание КРУЭ 110-220 кВ, элегазовых выключателей 110-220 кВ и элегазовых трансформаторов напряжения 110 кВ на подстанциях АО «ОЭК» (реестровый № 31807391210) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно оценил его заявку по показателю «Наличие опыта работы» критерия «Квалификация участников 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» (далее также - 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.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках 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 соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

29.12.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно Протоколу рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе в электронной форме от 07.02.2019 № 21/1 (далее - Протокол) общее итоговое рейтинговое значение по предложению ООО «АВК-Энергосистемы» составило 7,5 баллов.

В соответствии с пунктом 17 Информационной карты Конкурсной документации наличие опыта работы, связанного с предметом договора по критерию квалификация участников закупки, оценивается исходя из стоимости договоров в процентном соотношении от начальной (максимальной) цены закупки на выполнение работ по техническому обслуживанию КРУЭ 110-220 кВ. Наличие опыта выполнения работ будет рассматриваться согласно предоставленной информации в справке, подтверждающей наличие у участника размещения заказа опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ. При оценке будет

учитываться стоимость исполненных договоров в процентном соотношении от начальной (максимальной) цены закупки по следующему опыту работ: опыт выполнения работ по техническому обслуживанию КРУЭ 110-220 кВ, а именно:

- от 1 до 18 процентов от начальной (максимальной) цены закупки – 10 баллов;
- от 19 до 30 процентов от начальной (максимальной) цены закупки – 20 баллов;

– от 31 до 40 процентов от начальной (максимальной) цены закупки – 40 баллов;

– от 41 и более процентов от начальной (максимальной) цены закупки – 60 баллов.

Заявитель утверждает, что при оценке всех представленных договоров его заявке должно было быть присвоено максимальное количество баллов.

Согласно пункту 15 Конкурсной документации справка о перечне и годовых объемах поставки аналогичных товаров, выполнения аналогичных работ, оказания аналогичных услуг (по Форме 7) входит в состав дополнительных документов, представляемых участником на участие в Конкурсе.

Инструкция по заполнению Формы 7 регламентирует, что участнику следует указать аналогичные договоры. Участник может самостоятельно выбрать договоры, которые, по его мнению, наилучшим образом характеризует его опыт.

Как утверждает Заказчик не все договоры представленные Заявителем были расценены как соответствующие требованиям, в связи с тем, что их предмет не может считаться аналогичным объему работ указанным в ведомости объема работ, в соответствии с Техническим заданием. Оценивая договоры Заказчик исходил из их наименований. Заявитель не представил сами договоры.

При этом обязанности участника на представление самих договоров Конкурсная документация не содержит, как и не содержит того, что Заказчик будет оценивать договоры исходя из их наименований.

Из Конкурсной документации не следует, каким образом происходит оценка договоров участников, а именно как определяется, что тот или иной договор соотносится с Техническим заданием, из каких именно показателей состоят эти критерии и что именно Заказчиком будет в них оцениваться. Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком по показателю: «Наличие опыта работы» спорного критерия установлен не надлежащий порядок оценки, что не соответствует пункту 13, пункту 14 части 10, статьи 4 Закона о закупках.

Данные действия заказчика оцениваются Комиссией как злоупотребление своим положением, что привело к нарушению порядка оценки заявки ООО «АВК-Энергосистемы», и, как следствие, необоснованному ограничению конкуренции, что не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что Конкурсная документация должна содержать четкие, исчерпывающие требования к участникам Конкурса, исключаящие и возможность субъективного толкования Заказчиком предложений претендентов на участие в Конкурсе, что в данном случае отсутствовало в части требований к аналогичности опыта оказания услуг.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки.

Однако, по мнению Комиссии, в настоящем случае названные принципы Заказчиком соблюдены не были: наличие в Конкурсной документации не раскрытых требований к аналогичности опыта выполнения работ объективно влечет за собой нарушение названных принципов, поскольку способно ввести в заблуждение участников Конкурса и, в конечном итоге, оставляет разрешение вопроса относительно оценки той или иной заявки на участника Конкурса исключительно на субъективное усмотрение Заказчика, что привело к неправомерной оценке заявки Заявителя по критерию «Квалификация участников закупки».

Фактически представителями Заказчика на заседании Комиссии, то есть лишь при администрировании действий, представлена информация о причинах присуждения участникам оспариваемых баллов. Вместе с тем указанная информация не была опубликована в ЕИС.

У Заказчика имелась возможность раскрытия необходимой информации до рассмотрения настоящей жалобы по существу, своими действиями Заказчик предоставил возможность ознакомления с детальной информацией о причинах начисления того или иного количества баллов поданным заявкам только на заседании Комиссии антимонопольного органа, что не может соответствовать одному из основополагающих принципов Закона о закупках — принципу информационной открытости.

Применительно к составлению протоколов рассмотрения поданных участниками заявок, их оценки и сопоставления соблюдение принципа информационной открытости означает необходимость обязательного доведения до сведения участников закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в названной закупке, 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 Закупочной документации и в какой собственной части эта заявка не соответствует, либо причины начисления того или иного количества баллов поданным заявкам (если оценка и сопоставление таких заявок осуществляются на основании присвоения баллов), а также причины признания той или иной заявки победителем закупочной процедуры с тем, чтобы исключить возможность заказчика (организатора закупки) 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 неопубликованием указанной информации непосредственно затрагивает права и законные интересы участников закупочных процедур.

Такой правовой подход наиболее полно отвечает целям обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Вместе с тем в настоящем случае указанный Протокол содержит сведения о

количестве начисленных баллов участникам Закупки без обоснования принятия такого решения, в частности, отсутствует обоснование принятия решения о признании представленных участниками Закупки документов несоответствующими и не подлежащими оценке.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу о нераскрытии в Конкурсной документации параметров опыта работ, аналогичных предмету Конкурса, что не соответствует принципу информационной открытости, предусмотренному Законом о закупках. Кроме того в Протоколе отсутствует четкое и недвусмысленное обоснование принятия Заказчиком решения о причинах отклонения заявок.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что по результатам проведения спорной закупочной процедуры Заказчиком 20.02.2019 был заключен договор № 1744-ЦСП-19.

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.

Установлено, что Протокол был опубликован Заказчиком в системе ЕИС — 08.02.2019.

Таким образом, Заказчик вправе заключить договор на следующий день после истечения предельного срока, отведенного на обжалование действий (бездействий) Заказчика, в настоящем случае истекавшего 18.02.2019, а именно 19.02.2019.

При таких обстоятельствах, Заказчик вправе заключить договор 19.02.2019.

Между тем, как установлено ранее, договор заключен Заказчиком 20.02.2019, т. е. с соблюдением требований части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что антимонопольный орган не вправе выдавать предписание о расторжении договора, заключенного без нарушения требований, установленных частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «АВК-Энергосистемы» (ИНН: 2130182732, ОГРН: 1172130000162) на действия АО «ОЭК» (ИНН: 7720522853, ОГРН: 1057746394155) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 1, пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 13, пункта 14, части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, поскольку по результатам Конкурса заключен договор от 20.02.2019 № 1744-ЦСП-19.
4. Снять ограничения на проведение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.02.2019 № ПО/9062/19.

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