

1. ООО «Росэнергосервис»

344039, г. Ростов-на-Дону, ул. Туполева, 16 «р»

2. ООО «ТЭР-Москва»

129626, Москва, ул. Староалексеевская, д. 8

3. ОАО «Мосэнерго»

119526, Москва, пр-т. Вернадского, д. 101, корп. 3

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу №1-00-1466/77-14 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**08 октября 2014 года**

**г. Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «Росэнергосервис» (далее — Заявитель) на действия заказчика - ООО «ТЭР-Москва» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на определение лучших условий на поставку продукции по лоту: «Поставка шкафов, щитов, пунктов распределительных». (реестровый № 31401405307) (далее — Закупка),

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.

По мнению Заявителя, Заказчиком совершены следующие правонарушения:

1. Не размещение в открытом доступе положения о Закупке.
2. Нарушение требований к содержанию извещения о Закупке.

3. Нарушение порядка размещения протоколов, составленных в ходе проведения Закупки.
4. Не раскрытие сроков подведения итогов Закупки.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представил письменные возражения на жалобу.

В соответствии с частью 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 июля 2011 года № 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.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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.

В соответствии с частью 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 Закупки (далее — Положение о закупке), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – Официальный сайт) 11.04.2014.

Извещение и закупочная документация размещены на Официальном сайте 08.08.2014. Дата окончания подачи заявок – 20.08.2014. Дата подведения итогов – 03.09.2014.

1. Согласно информации с Официального сайта Заказчиком опубликовано Положение от 11.04.2014 версия № 1, действующее на момент проведения Закупки. При этом Комиссией не установлены нарушения размещения Положения о закупках на Официальном сайте.

Следовательно, довод Заявителя в данной части является необоснованным.

2. В соответствии с доводами Заявителя Заказчик не отразил в тексте извещения информацию об адресе электронной почты, номере контактного телефона Заказчика.

Изучив данный довод Заявителя, Комиссия установила, что Заказчик в полной мере опубликовал извещение о Закупке на Официальном сайте, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения действующего законодательства.

Следовательно, довод Заявителя в данной части является необоснованным.

3. Согласно доводам Заявителя, Заказчик не разместил в открытом доступе протокол вскрытия конвертов и протокол рассмотрения заявок участников Закупки.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках, протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно информации с Официального сайта протокол вскрытия конвертов участников Закупки от 20.08.2014 № 32906-1-1 опубликован в соответствующем разделе сайта от 20.08.2014. Протокол рассмотрения заявок участников Закупки от 17.09.2014 № 24/14-Т опубликован в соответствующем разделе сайта от 19.09.2014.

Следовательно, Заказчиком не были нарушены сроки публикации вышеуказанных протоколов.

4. В соответствии с доводами Заявителя извещение и Закупочная документация не содержат информацию о том, в какие сроки должны быть подведены итоги и составлены протоколы по результатам рассмотрения заявок.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, следующие сведения:

- 1) способ закупки (открытый конкурс, открытый аукцион или иной предусмотренный положением о закупке способ);
- 2) наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона заказчика;
- 3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг;
- 4) место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);
- 6) срок, место и порядок предоставления документации о закупке, размер, порядок и сроки внесения платы, взимаемой заказчиком за предоставление документации, если такая плата установлена заказчиком, за исключением случаев предоставления документации в форме электронного документа;
- 7) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Вместе с тем, Комиссия установила, что Заказчик определяет дату подведения итогов Закупки, а также сроки опубликования протоколов составленных в ходе проведения Закупки, в соответствии с Законом о закупках и Положением. Между тем, Комиссией установлено, что определенные Заказчиком сроки подведения итогов Закупки и размещения протоколов составленных в ходе проведения Закупки, не противоречат Закону о закупках и Положению.

Таким образом, Комиссия признает жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя, Комиссия выявила иные нарушения.

Согласно протоколу подведения итогов от 17.09.2014 № 24/14-Т, Заказчик отклонил заявку Заявителя на основании ее несоответствия требованиям документации о запросе предложений (по заключению управления по логистике и закупкам ООО «ТЭР-Москва» и группы корпоративной защиты ООО «ТЭР-Москва»): в составе заявки участника не представлена бухгалтерская отчетность за истекший расчетный год с отметкой налоговой инспекции; сведения об участии ООО «Росэнергосервис» в судебных разбирательствах (п. 5 Формы 4 «Надежность участника» раздела 5 Документации о запросе предложений); в составе заявки участником представлено несогласие по пунктам 4.2, 4.6, 5.1, 5.6, 8.3, 8.4, 8.7 проекта договора, содержащегося в документации о запросе предложений № 569-ОЗП-Т/14.

В соответствии с пунктом 9.8.8 Положения, по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках запроса предложений, проведенных Организатором, Комиссия вправе отклонить заявку на участие в запросе предложений, в том числе, в случаях:

- Отсутствия документов, определенных документацией о запросе предложений, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике запроса предложений или о закупаемых товарах (работах, услугах).

- Отсутствия документов, определенных документацией о запросе предложений, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике запроса предложений или о закупаемых товарах (работах, услугах).

Согласно пункту 9.1 Положения, установлен общий порядок проведения открытого запроса предложений.

В соответствии с пунктом 9.1.2 Положения, открытый запрос предложений проводится в следующей последовательности:

- определение Заказчиком условий, требований запроса предложений;
- подготовка Заказчиком, Организатором документов для проведения запроса предложений;
- объявление запроса предложений;
- прием заявок на участие в запросе предложений, вскрытие заявок на участие в запросе предложений;
- рассмотрение и оценка заявок на участие в запросе предложений;
- уторговывание цен заявок на участие в запросе предложений (при необходимости);
- принятие решения о результатах запроса предложений;
- публикация информации о результатах запроса предложений;
- подписание договора с участником, представившим лучшую заявку на участие в запросе предложений.

Согласно пункту 9.9.1 Положения, на основании результатов рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, Комиссией по подведению итогов запроса предложений могут быть приняты следующие решения:

- об определении лучшей заявки на участие в запросе предложений;
- о проведении уторговывания цен заявок на участие в запросе предложений;
- об отклонении всех заявок на участие в запросе предложений и признании запроса предложений несостоявшимся;
- об отказе от проведения запроса предложений;
- о проведении дополнительного анализа и оценки заявок на участие в запросе предложений.

Следовательно, Заказчик, действуя добросовестно и разумно, должен принять решение об отклонении заявок участников Закупки, не соответствующих требованиям Закупочной документации, на этапе рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке. При этом до дальнейшего участия в Закупке допускаются участники, которые в полной мере соответствуют требованиям Закупочной документации. Допуск до дальнейшего участия в Закупке участников, не соответствующих требованиям Закупочной документацией, является нарушением их прав и законных интересов, так как дальнейшее участие в Закупке

подразумевает совершение ряда действий с целью заключения договора с Заказчиком, которые, в свою очередь, являются как временными, так и финансовыми затратами для участников Закупки.

Изучив вышеописанные обстоятельства, Комиссия установила, что Заказчик отклонил заявку Заявителя после этапа уторговывания цен заявок на участие в Закупке, как это следует из пункта 9.1.2 Положения. При этом, согласно протоколу от 29.08.2014 № 569-ОЗП-Т/14, Заказчик провел процедуру уторговывания цен заявок на участие в Закупке, участие в котором, также принял Заявитель. Следовательно, Заказчик неправомерно допустил Заявителя до участия в Закупке, ровно как и отклонил его после проведения процедуры уторговывания цен заявок на участие в Закупке.

Учитывая данные обстоятельства, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение собственного Положения, так как пунктом 9.1.2 Положения установлена последовательность проведения Закупки, и отказ в допуске к участию в закупке после проведения процедуры оценки и сопоставления заявок и процедуры уторговывания цен не предусмотрен.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следовательно, отклонение заявки Заявителя на этапе принятия решения о результатах запроса предложений, является нарушением его законных прав и интересов, вводит в заблуждение и является нарушением пункта 2 части статьи 3 Закона о закупках, в силу того, что Заказчик не должен был допускать Заявителя до дальнейшего участия в Закупке, так как им изначально было зафиксировано нарушение требований Закупочной документации.

Кроме того, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2.21.1 Закупочной документации, в целях рассмотрения, оценки и сопоставления степени соответствия заявок участников требованиям, установленным в документации, их предварительном ранжировании по степени предпочтительности, организатор закупки устанавливает ряд критериев, изложенных в данном пункте.

Однако, по требованию Комиссии, Заказчик не смог пояснить, каким образом осуществлялось определение победителя, в составе Закупочной документации отсутствует порядок оценки заявок.

Согласно сложившейся судебной практике, в том числе, решению Арбитражного суда города Москвы от 30.09.2014 № А40-78865/14, Комиссия отмечает.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в

том числе порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В целях применения пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений под порядком оценки и сопоставления заявок следует понимать детальный алгоритм действий, подлежащих осуществлению со стороны организатора торгов в целях определения победителя проводимой закупки.

В этой связи в закупочной документации должны быть раскрыты сведения о порядке формирования и подачи заявок, разрешения вопроса об их соответствии закупочной документации и отклонения таких заявок, порядке определения победителя закупки (с указанием всех осуществляемых организатором торгов в этих целях действий, включая сведения о порядке присвоения заявкам балльных оценок в случае их сопоставления по набранным баллам), а также о порядке заключения договоров по результатам проведенной закупки.

Обратное неизбежно приведет к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, стремящихся, используя несовершенство действующего законодательства, заключить контракты именно с заранее определенными лицами.

Между тем, отсутствие в свободном доступе информации о критериях оценок заявок, их значимости в баллах позволяет организатору торгов исключительно по собственному усмотрению допускать и отклонять поданные заявки, и лишает участников торгов возможности получить информацию о причинах такого отклонения и, при несогласии с решением организатора торгов, оспорить его действия в установленном порядке.

Кроме того, согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ № 3323/13 от 18.02.2014, отсутствие в действующем законодательстве требования установления в конкурсной документации порядка расчета баллов и значимости критериев оценки заявок участников не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться организаторами торгов. Отсутствие названных критериев и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на его субъективном усмотрении. Критерии начисления баллов, а также вес (ценность) в баллах каждой разновидности документов являются необходимыми для участников закупки, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности торгов, в том числе при определении победителя, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и организаторов закупок при подведении их итогов. Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из п. 2 ст. 448 ГК РФ с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам, так и из недопустимости ограничения конкуренции (п. 1 ст. 10ГКРФ).

Таким образом, Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации выработан правовой подход к разрешению споров, связанных с определением порядка оценки и сопоставления заявок.

Соответственно, так как в Закупочной документации отсутствует порядок оценки и сопоставления заявок участников Закупки, следует, что Заказчик нарушил пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. **Выдать обязательно для исполнения предписание.**

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