

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5126/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.07.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Эталон» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «ОТЭК» (далее также — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по экспертизе промышленной безопасности и обследованию технического состояния зданий и сооружений для нужд Филиала АО «ОТЭК» в г. Новоуральске (реестровый № 31907844968, 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, мотивированная несогласием с отклонением его заявки от участия в процедуре закупки.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению

к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок на участие в Закупке от 11.06.2019 № 307ФН-05/54-3 (далее — Протокол рассмотрения вторых частей заявок) заявке ООО «Эталон» отказано в допуске на основании требований пункта 1.5 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 Закупочной документации участником не предоставлена информация в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров с указанием долей участия в организации в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (подраздел 4.1.2, Форма 3.2.2).

Заказчик на заседание Комиссии представителей не направил и не представил запрашиваемые документы.

Вместе с тем, изучив требования Конкурсной документации, Комиссия находит указанное в Протоколе рассмотрения вторых частей основание неправомерным на основании нижеследующего.

В соответствии с пунктом 1.5 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 Закупочной документации участник должен раскрыть информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) в отношении участника закупки, его субподрядных организаций (соисполнителей), изготовителей.

В качестве подтверждения соответствия указанному требованию участник должен представить информацию от участника закупки, его субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей, в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров с указанием долей участия в организации в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (подраздел 4.1.2, Форма 3.2.2).

Как указывает Заявитель в своей жалобе, Закупочная документация содержит две идентичные формы 3.2.1 и 3.2.2 «Сведения о цепочке собственников включая бенефициаров (в том числе конечных)», подлежащих представлению в составе второй части заявки на участие в Закупке.

Различие указанных форм заключается в наличии в форме 3.2.2 Закупочной документации для заполнения графы «Доля участия» собственников (бенефициара) в организации участника.

В свою очередь, из положений Конкурсной документации следует, что требование

о представлении участником цепочки бенефициаров требуется до момента заключения договора, следовательно его представление во второй части заявки является необязательным.

Следует также отметить, что представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

При этом Московское УФАС России отмечает, что подобное требование должно устанавливаться либо к победителю закупки (как условие заключения договора со стороны заказчика и только после предоставления сведений о цепочке бенефициаров победителем закупки). В случае же установления подобного требования к участнику закупки, заказчик не должен отклонять участника закупки за какое-либо формальное несоответствие такого документа на этапе рассмотрения заявок, поскольку любые формальные несоответствия по форме документы могут быть преодолены и нивелированы на этапе заключения договора. В связи с чем Комиссия Управления признает указанный довод заявителя обоснованным.

Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре

В то же время Комиссия отмечает, что действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Общества в связи с непредставлением цепочки бенефициаров не соответствуют положениям Закупочной документации, в связи с чем Комиссия усматривает в данных действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Доказательств обратного Заказчиком на заседание Комиссии представлено не было.

С учетом изложенного у Комиссии отсутствуют основания для признания доводов жалобы необоснованными.

Вместе с тем согласно сведениям ЕИС по результатам Закупки был заключен договор от 02.07.2019 № 307/6538-Д.

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 Итоговый протокол был опубликован Заказчиком в системе ЕИС — 17.06.2019.

Таким образом, Заказчик вправе заключить договор на следующий день после истечения предельного срока, отведенного на обжалование действий (бездействий) Заказчика, в настоящем случае истекавшего 27.06.2019, а именно 28.06.2019.

При таких обстоятельствах, Заказчик вправе был заключить договор 28.06.2019.

Между тем, как установлено ранее, договор заключен Заказчиком 02.07.2019, 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.

В этой связи, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эталон» (ОГРН: 1081903001058, ИНН: 1903018410) на действия АО «ОТЭК» (ОГРН: 1117746439480, ИНН: 7706757331) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках
3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, поскольку по результатам Закупки заключен договор.
4. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 09.07.2019 № ПО/34134/19, от 16.07.2019 № ПО/35477/19).

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