РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-462/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.01.2020 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:рассмотрев жалобу ООО «ЭКСПРЕСС-ПОЧТА» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ПАО «МОЭСК» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на определение исполнителя на оказание услуг по доставке и отправке документации и почтовой корреспонденции исполнительного аппарата и филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31908718511, 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:

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в неправомерном установлении требований в Закупочной документации.

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).

Заказчиком 25.12.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее также — ЕИС, Официальный сайт) размещено извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора — 40 777 800,00 руб.

В соответствии с подпунктом 1.2. пункта 7.2. Технического задания, являющегося Приложением №1 к Закупочной документации, критерием оценки профессионализма и компетентности участника закупки является наличие опыта оказания курьерских услуг по доставке и отправке документации и почтовой корреспонденции организациям электросетевого комплекса.

Весовой коэффициент данного критерия составляет 0,3 (30%).

Установление данного критерия Заявитель считает ограничивающим конкуренцию и противоречащим действующему законодательству о защите конкуренции.

В соответствии с подпунктом 1.1. пункта 7.2. Технического задания, являющегося Приложением №1 к Документации о закупке, критерием оценки профессионализма и компетентности участника закупки является наличие опыта оказания курьерских услуг по доставке и отправке документации и почтовой корреспонденции, с ценой договора не менее 50% от предельной цены настоящего лота, за последние 5 лет.

Весовой коэффициент данного критерия составляет 0,1 (10%).

Таким образом, Заказчик без обоснования и без мотивирования признает опыт оказания услуг организациям электросетевого комплекса в три раза более ценным, чем опыт оказания аналогичных услуг организациям в других отраслях народного хозяйства, чем создает условия ограничения конкуренции в пользу обществ, ранее заключавших договоры на аналогичные услуги с Заказчиком.

Согласно позиции Заказчика установление указанных критериев оценки связано в том числе с тем, что специфика работы заказчика подразумевает возможность экстренных ситуаций, влияющих на жизнеобеспечение Московского региона и в данном случае наличие опыта работы в энергетических структурах, по мнению Заказчика, обеспечивает возможность организации сверхоперативной обработки и доставки корреспонденции Заказчика при минимальных сроках предварительного оповещения, и позволяет минимизировать ошибки, вероятность которых многократно возрастает при чрезвычайных ситуациях. Поскольку исполнитель берет на себя часть работы секретарей Заказчика, то операционная деятельность исполнителя должна быть продолжением бизнес-процессов Заказчика, в связи с чем особое значение имеет знание особенностей работы сотрудников и подразделений электросетевого комплекса, специфики их внутреннего и внешнего документооборота.

При этом Комиссия не может согласиться с позицией Заказчика по следующим основаниям.

По мнению антимонопольного органа, порядок оценки заявок не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку сведения об опыте участника Закупки по доставке и отправке документации и почтовой корреспонденции иным субъектам, не относящимся к электросетевому комплексу, необоснованно не оцениваются Заказчиком.

Комиссия отмечает, что выполнение работ в интересах определенного необоснованно ограниченного круга заказчиков, в данном случае организациям электросетевого комплекса, не подтверждает более сложный характер таких работ и не является показателем наибольшей квалификации участника в сравнении с опытом работ в адрес иных субъектов, осуществляющих свою деятельность на других рынках.

При этом, учитывая неизменность проводимых работ, способов их выполнения Комиссия делает вывод о намеренном сужении круга потенциальных участников Закупки путем установления вышеуказанного критерия.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные действия Заказчика при проведении Закупки, установила, что действия Заказчика в данном случае могли привести к ограничению круга потенциальных участников процедуры из-за действий Заказчика.

При этом Заказчик не смог на заседании Комиссии представить объективных доказательств необходимости сужения необходимого опыта по предмету Закупки, в том числе не смог подтвердить наличие ссылок в техническом задании на соответствующие нормативные правовые акты, подтверждающие уникальность услуг, являющихся предметом закупки.

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.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Заакупочная документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами процедуры.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта Закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика могут быть оценены не иначе как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер, поскольку именно из-за действий Заказчика существенно затрудняется исполнение целей, установленных Законом о закупках.

Так, Закупочная документация предназначена для отбора лиц, которые могут удовлетворить потребность Заказчика на объявленных условиях, при этом не предоставляя Заказчику право избирать контрагента по критериям надежности указанных субъектов и отдавать предпочтение в зависимости от уровня заинтересованности таких участников.

Заказчиком не представлено доказательств невозможности получения результата работ заявленного качества при отсутствии в Закупочной документации требований, указанных выше.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного 16.05.2018 Президиумом Верховного Суда Российской Федерации, разъяснено, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В свою очередь, обоснованность спорных требований в Закупочной документации должно быть доказано со стороны Заказчика, как равно и невозможность проведения Закупки без предъявления соответствующего требования непосредственно к участнику закупки.

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Как было отмечено ранее, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у Заказчика объективной необходимости в установлении таких требований последним не представлено.

Соответственно, Комиссия усматривает нарушение Заказчиком положений пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, поскольку Закупочная документация не соответствует положениям действующего законодательства, а требования, указанные Заказчиком в такой документации, привели к ограничению количества участников Закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭКСПРЕСС-ПОЧТА» (ОГРН: 1175074009571 ИНН: 5074058068) на действия ПАО «МОЭСК» (ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).