

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12245/2019 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.10.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Постус»: <...>

от ПАО «Промсвязьбанк»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Постус» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ПАО «Промсвязьбанк» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по комплексному техническому обслуживанию печатающей техники для нужд Заказчика (реестровый № 31908235767) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в следующем:

1.
 - 1.
1. неправомерное отклонение заявки от дальнейшего участия в Аукционе;
2. внесении изменений в Аукционную документацию после окончания срока подачи заявок;
3. установлении противоречивого порядка рассмотрения заявок в

Документации.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной или Закупочной 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.

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 их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона 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 единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении закупки, размещено в ЕИС — 11.06.2019.

Извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 823 336,14 долл. размещено на Официальном сайте 26.08.2019.

Согласно выписке из протокола от 26.09.2019 № 31908235767-03 (далее - Протокол) следует, что заявка Общества (порядковый номер заявки — 66769) отклонена от дальнейшего участия со следующим обоснованием: «На момент подачи Заявки компания должна иметь не менее 2-х действующих и/или исполненных не позднее чем за 3 месяца до дня размещения в ЕИС извещения о проведении аукциона

Договоров с заказчиками на обслуживание печатающих устройств на базе покопийного обслуживания, заключенных не ранее 01.01.2017г., с количеством не менее 2 500 единиц печатающих устройств в каждом Договоре (или иные формулировки проектов и/или Договоров подразумевающие обслуживание печатающих устройств на базе покопийного обслуживания) на территории Российской Федерации».

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно подпункту 14.1 8 пункта 14 Информационной карты участник на момент подачи Заявки компания должен иметь не менее 2-х действующих и/или исполненных не позднее чем за 3 месяца до дня размещения в ЕИС извещения о проведении аукциона Договоров с заказчиками на обслуживание печатающих устройств на базе покопийного обслуживания, заключенных не ранее 01.01.2017г., с количеством не менее 2 500 единиц печатающих устройств в каждом Договоре (или иные формулировки проектов и/или Договоров подразумевающие обслуживание печатающих устройств на базе покопийного обслуживания) на территории Российской Федерации.

При этом подпунктом 15.1.7 пункта 15 Информационной карты установлено, что для подтверждения вышеизложенному требованию участник представляет в составе заявки копию справки (форма 6 раздела 8 документации) о наличии исполненных не ранее чем за 3 месяца до дня размещения в ЕИС извещения о проведении аукциона и/или действующие Договоры с заказчиками на обслуживание печатающих устройств, заключенные не ранее 01.01.2017г., с количеством не менее 2 500 единиц печатающих устройств в каждом Договоре (или иные формулировки проектов и/или Договоров подразумевающие обслуживание печатающих устройств на базе покопийного обслуживания) на территории Российской Федерации.

Справка должна содержать следующую информацию:

- Наименование организации;
- Количество обслуживаемых единиц печатающих устройств;
- Территория Российской Федерации (Федеральный округ, город);
- Описание Действующих Договоров;
- Сроки действия Договоров;
- Срок начала и срок окончания оказания Услуг.

Заказчик вправе, в целях проверки достоверности представленной информации, потребовать представить сканкопии договоров (заверенные копии), выписки из Договоров, сканкопии актов оказанных услуг.

По мнению Заказчика, установленные требования необходимы для удостоверения Заказчика в том, что опыт участника в оказании услуг обслуживания оргтехники является актуальным и подтвердит наличие ресурсов для оказания покупаемых

услуг.

В составе заявки Обществом были представлены два договора, соответствующие предмету Аукциона.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что один из представленных Обществом договоров не соответствует требованиям подпункта 14.1.8 пункта 14 Информационной карты, так как он исполнен менее, чем за три месяца до размещения извещения о проведении Аукциона.

При этом представитель Заявителя пояснил, что спорное требование было понято им как то, что договоры должны были быть заключены более, чем три месяца назад, в связи с чем все представленные в составе договоры, по мнению Заявителя, отвечают требованиям Аукционной документации.

Комиссия считает необходимо отметить, что наличие у участников закупки опыта выполнения договоров (кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов) не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, в данном случае при оказании услуг.

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, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие опыта, объективно лишены возможности принять участие в данном случае в Аукционе.

Поскольку Заказчик вправе самостоятельно устанавливать требования к претендентам, условиям допуска к участию, к составу их заявок, перечню документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям, то он обязан, в первую очередь, при формировании таких требований руководствоваться принципами провозглашенными Законом о закупках.

Также необходимо учесть, что 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 свою очередь, учитывая, каким образом Заказчиком сформулировано требование к наличию у участника необходимого опыта, а именно то, что в качестве подтверждения такого опыта Заказчиком принимается не менее 2-х действующих и/или исполненных договоров на обслуживание печатающих устройств, заключенные не ранее 01.01.2017г., с количеством не менее 2 500 единиц печатающих устройств в каждом Договоре (или иные формулировки проектов и/или Договоров подразумевающие обслуживание печатающих устройств на базе покопийного обслуживания) на территории Российской Федерации, представляется возможным сделать вывод, что совокупность установленных условий к опыту участника направлено не на гарантированное и своевременное

оказание услуг для обеспечения непрерывности и эффективности процесса обеспечения деятельности Заказчика, а имело целью ограничить конкуренцию.

При этом пояснить, чем мотивированны требования к количеству единиц печатающих устройств в каждом договоре представителя Заказчика пояснить затруднились.

В подтверждении правомерности выводов Комиссии свидетельствует тот факт, что по результатам рассмотрения все заявки были отклонены в связи с неподтверждением заявленного Заказчиком опыта.

Таким образом, отклонение заявки является следствием утверждения в Аукционной документации ненадлежащих требований к участникам закупочной процедуры, что не отвечает требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При этом в связи с отклонением всех заявок от участия в Аукционе 04.10.2019 Заказчиком была объявлена повторная процедура с реестровым № 31908371651, документация которой содержит аналогичный критерий отбора с изменением количества печатающих единиц устройств в каждом договоре в объеме 2000.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и признает данный довод жалобы обоснованным.

Относительно довода Заявителя о внесении изменений в Аукционную документацию после окончания срока подачи заявок представителя Заказчика пояснили, что при размещении протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 13.09.2019 электронная площадка автоматически повторно разместила документацию. При этом никаких изменений в Аукционную документацию Заказчиком фактически не вносилось.

На заседании Комиссии представитель Заявителя затруднился пояснить, какие изменения были внесены в Аукционную документацию. Также подтверждающих заявленный довод доказательств в материалы дела Заявителем также не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

В жалобе Заявитель также указывает на то, что в Аукционной документации содержится противоречивый порядок рассмотрения заявок.

Комиссия оценивает заявленный довод Общества критически в связи с тем, что спорные положения Аукционной документации не явились причиной отклонения заявки Заявителя, в связи с чем подлежали оспариванию на этапе подачи заявок.

В силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства.

Более того, Заявитель сумел подать заявку на участие в оспариваемой процедуре, в связи с чем Комиссия приходит к выводу, что установленный порядок рассмотрения заявок не препятствует подаче соответствующей заявки, а равно признает недоказанным факт нарушения прав и законных интересов Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Постус» (ОГРН: 5077746746105, ИНН: 7708637086) на действия ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912) при проведении Аукциона обоснованной в части первого довода, в остальной части — необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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