

ООО «Контакт»

Уткина ул., д. 40, пом. 2,

г. Москва, 105275

АО «ММЗ «Авангард»

Клары Цеткин ул., д. 33,

г. Москва, 125130

ООО «ЭТП ГПБ»

Якиманская наб., д. 2,

г. Москва, 119180

ФАС России

Садовая-Кудринская ул., д. 11,

г. Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14462/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.11.2019 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителей:

от ООО «Контакт»: <...>;

АО «ММЗ «Авангард»: <...>;

рассмотрев жалобу ООО «Контакт» (далее также — Заявитель) на действия АО «ММЗ «Авангард» (далее также — Заказчик) при проведении открытых аукционов в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции (**реестровые №№ 31908417928, 31908417934**) (далее — Аукционы),

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 Аукционов.

Согласно доводам жалобы нарушения со стороны Заказчика при проведении закупочных процедур выразились в установлении в Аукционных документах неправомерных требований.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 — 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, 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с установленными в Аукционных документах сроками поставки требуемых товаров, а также с предъявленными требованиями к опыту аналогичных работ в качестве критерия допуска к участию в Аукционах. Также в своей жалобе Заявитель указывает на возможное наличие картельного сговора.

Оценивая довод Заявителя об определении в Аукционных документах неисполнимых сроков поставки товаров, Комиссия исходила из следующего.

Согласно пункту 5 Информационной карты Аукциона с реестровым номером 31908417934 срок поставки товара: первая поставка в размере 50% от каждого наименования заявленной продукции в течение 10 календарных дней с момента подписания договора, следующая поставка в размере 50% от каждого наименования заявленной продукции в течение 30 календарных дней с момента подписания договора.

Согласно пункту 5 Информационной карты Аукциона с реестровым номером 31908417928 срок поставки товара: поставка кабельно-проводниковой продукции осуществляется в течение 5 (пять) рабочих дней с даты заключения Договора.

Заявитель ссылается на то, что изготовить, провести испытания и поставить необходимую Заказчику продукцию с контролем качества военного представительства в установленные Аукционными документами сроки технологически не возможно. При этом Заявитель ссылался на то, что поставить необходимый товар в установленный срок фактически может только один потенциальный участник. В подтверждение заявленных доводов Заявителем на обозрение Комиссии были представлены письма производителей необходимого

товара, согласно которым сроки изготовления необходимой продукции составляют от 30 до 90 дней.

В свою очередь, представитель Заказчика указал, что заключение договоров по итогам спорных процедур осуществляется в целях исполнения государственных контрактов по государственному оборонному заказу (далее — ГОЗ), заключенных с Министерством обороны Российской Федерации в сентябре 2019 года, а установление таких сроков обусловлено недопущением срыва своевременного исполнения ГОЗ, а также производственным циклом изготовления конечной продукции по ГОЗ.

Комиссией установлено, что на участие в каждой из спорных закупочных процедур было подано по три заявки, в том числе Заявителем, что свидетельствует о возможности поставки товаров в установленные Аукционными документами сроки, поскольку, подавая заявки на участие в соответствующих процедурах, участники конклюдентно соглашались со всеми условиями закупочной документации.

Кроме того, отсутствуют свидетельства того, что продукция изготавливается «на заказ», может быть изготовлена лишь после подписания договора по результатам закупки.

При таких обстоятельствах, учитывая, что определенные Аукционными документами сроки обусловлены, в том числе недопущением срыва ГОЗ, а также принимая во внимание количество поданных заявок на участие в Аукционах, Комиссия приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения, в связи с чем признается необоснованным.

В части оценки довода Заявителя о предъявлении неправомерных требований о наличии опыта аналогичных работ как критерия допуска на участие в Аукционах, Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 11 Информационной карты Аукциона с реестровым номером 31908417934 участник процедуры закупки должен удовлетворять дополнительным требованиям, а именно наличие у участника аукциона опыта и квалификации, а именно, не менее 1 (одного) исполненного договора на поставку кабельно-проводниковой продукции, с ценой не менее 15 000 000 (пятнадцать миллионов) рублей 00 копеек за период не ранее 3-х календарных лет до даты объявления аукциона.

Согласно пункту 11 Информационной карты Аукциона с реестровым номером 31908417928 участник процедуры закупки должен удовлетворять дополнительным требованиям, а именно наличие у участника аукциона опыта и квалификации, а именно, не менее 1 (одного) исполненного договора на поставку кабельно-проводниковой продукции, с ценой не менее 2 500 000 (Два миллиона пятьсот тысяч) рублей 00 копеек за период не ранее 3-х календарных лет до даты объявления аукциона.

На заседании Комиссии представитель Заявителя указал, что предъявление такого требования к участникам закупочных процедур ограничивает конкуренцию.

В свою очередь, представитель Заказчика ссылался на пункт 6.11.3 Положения о

закупках АО «ММЗ «Авангард», которым определено, что при проведении аукциона Заказчик вправе установить следующие квалификационные требования к участникам закупки:

- наличие опыта и квалификации;

- наличие материальных, финансовых и иных ресурсов, необходимых для выполнения обязательств по договору и обеспечивающих финансовую устойчивость участника;

- наличие кадрового потенциала.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, 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 поставке товаров.

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 Аукционах.

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 принимаются исключительно договоры сопоставимого характера, заключенные не ранее чем за три года и на сумму не менее 15 000 000,00 руб. и 2 500 000 руб., соответственно, 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в Аукционных документах установлены ненадлежащие требования к участникам закупочной процедуры, что не отвечает требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

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 принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, рассматриваемый довод признается обоснованным.

Вместе с тем, учитывая, что права и законные интересы Заявителя не были нарушены в следствие установления в Аукционных документах неправомерных требований, поскольку Заявитель, имея необходимый опыт, принял участие в обеих процедурах (при этом по Аукциону с реестровым номером 31908417934 ООО «Контакт» признано победителем), Комиссия не усматривает оснований для выдачи Заказчику обязательного к исполнению предписания.

Оценивая довод Заявителя о возможном наличии в действиях Заказчика картельного сговора с хозяйствующими субъектами рынка производства кабельно-проводниковой продукции, Комиссия поясняет, что не наделена полномочиями по рассмотрению доводов жалоб в соответствии со статьями 11, 17 Закона о защите конкуренции, ввиду чего материалы дела № 077/07/00-14462/2019 будут переданы для рассмотрения в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции компетентными должностными лицами антимонопольной службы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контакт» (ОГРН 5167746501126 ИНН 7720365216) на действия АО «ММЗ «Авангард» (ОГРН 1027743012890 ИНН 7743065177) при проведении Аукционов в части установления требований к опыту соответствующих работ как критерия допуска к участию в процедурах обоснованной, в остальной — необоснованной.
2. Установить в действиях АО «ММЗ «Авангард» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание АО «ММЗ «Авангард» не выдавать, поскольку нарушение, допущенное Заказчиком не повлекло нарушения прав и законных интересов ООО «Контакт».

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

члены Комиссии <...>

<...>