1. ООО «ЭнергоАльянс»

ш. Варшавское, д. 35, стр. 1, Москва, 117105

2. Публичное акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания»

(ПАО «МОЭК»)

ул. Ефремова, д. 10, Москва, 119048

3. ООО «ГазНефтеторг.ру»

ул. Вавилова, д. 5, корп.3, офис 218, Москва. 119334

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2147/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.09.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «ЭнергоАльянс»

ПАО «МОЭК»

в отсутствие:

ООО «ГазНефтеторг.ру» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 25.09.2017 № ИШ/48722/17),

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоАльянс» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ПАО «МОЭК» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса

предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов и изделий минеральных тепло- и звукоизоляционных для нужд ПАО «МОЭК» (реестровый № 31705403513) (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, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке и размещении недостоверной информации на сайте электронной торговой площадки ООО «ГазНефтторг.ру».

Заказчик представил документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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, 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 участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или

могу привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 6 Закона о закупках контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Таким образом, Закон о закупках не является единственным правовым регулятором порядка рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов названного закона.

Жалоба Заявителя содержит ссылку на части 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 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 (далее — Положение о закупках), действующее на момент объявления закупки, размещено в Единой информационной системе в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

Извещение о проведении Закупки опубликовано в ЕИС 08.08.2017. Согласно извещению о проведении Закупки, дата окончания приема заявок - 16.08.2017, дата подведения итогов - 16.10.2017.

Согласно протоколу подведения итогов Закупки от 14.09.2017 № 31705403513-03 заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке в соответствии с литерой «к» пункта 2.9.13 Закупочной документации в случае несоответствия участника

требованиям Закупочной документации (подпункт 1 пункта 4.20 Закупочной документации).

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

На основании пунктов 2 и 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Следовательно, Заказчик вправе установить в Закупочной документации требования к участникам Закупки и требования к документам, необходимым к предоставлению в составе заявки для подтверждения соответствия такому требованию.

На основании подпункта 1 пункта 4.20 Информационной карты Закупочной документации участник должен являться субъектом малого или среднего предпринимательства при проведении закупки в соответствии с разделом II Постановления Правительства Российской Федерации № 1352 от 11.12.2014 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Вместе с тем, подпункта 1 пункта 4.21 Информационной карты Закупочной документации участник в составе заявки должен представить документы, подтверждающие соответствие участника (субпоставщика) требованиям, установленным п. 4.20 информационной карты, в том числе выписку из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или Форму предоставления информации об отнесении Участника к субъектам малого и среднего предпринимательства (Форма 15).

Таким образом, из указанных пунктов Закупочной документации следует, что участниками Закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. При этом, участник Закупки должен представить в составе заявки выписку из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или Форму предоставления информации об отнесении Участника к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Согласно литере «к» пункта 2.9.13 Закупочной документации по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках запроса предложений, проведенных организатором, комиссия вправе отклонить заявку в случае несоответствия участника или привлекаемых им для исполнения договора субпоставщиков установленным документацией требованиям к участникам, субпоставщикам.

Таким образом, Заказчик отклоняет заявку участника Закупки, в случае несоответствия последнего требованиям Закупочной документации.

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 11 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Положение), в соответствии с которым участники закупки, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения, и привлекаемые участниками закупки, осуществляемой в соответствии с подпунктом «в» пункта 4 Положения, субподрядчики (соисполнители) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства путем представления в форме документа на бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](#) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон о развитии СМП), содержащих информацию об участнике закупки, или декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Закона о развитии СМП, по форме согласно приложению в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу вышеуказанного, участник Закупки должен представить в составе заявки подтверждение принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 4.1 Закона о развитии СМП сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Закона о развитии СМП, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии со статьей 4.1 Закона о развитии СМП.

Согласно пункту 1 части 5 статьи 4.1 Закона о СМП внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются уполномоченным органом в порядке, в том числе указанные в пунктах 1 – 5, 7 и 8 части 3 статьи 4.1 Закона о СМП сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Закона о СМП (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным частью 3 статьи 4 Закона о СМП), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года на основе указанных в части 4 статьи 4.1 Закона о СМП сведений, имеющихся у уполномоченного органа по

состоянию на 1 июля текущего календарного года.

В силу указанного пункта 1 части 5 статьи 4.1 Закона о СМП лица (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Следовательно, сведения о лице, не являющемся вновь зарегистрированным, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, в соответствии с подпунктом «а» пункта 14.1 Положения при осуществлении закупок участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства или закупок, в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства заказчик принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке в отношении участника закупки или об отказе от заключения договора с участником закупки, являющимся единственным поставщиком, в том числе в случае

отсутствия сведений об участнике закупки или привлекаемом участником закупки субподрядчике (соисполнителе) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства или непредставление указанными лицами декларации.

Таким образом, Комиссия отмечает, что закупочная комиссия Заказчика принимает решение об отказе в допуске к участию в Закупке в отношении участника закупочной процедуры в случае наличия/отсутствия сведений о таком лице в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

В ходе заседания Комиссия установила, что согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц с официального сайта Федеральной налоговой службы Российской Федерации <https://egrul.nalog.ru/> Заявитель не является вновь зарегистрированным лицом и датой создания данного участника является 22.06.2010.

Таким образом, сведения о статусе Заявителя в качестве субъекта малого и среднего предпринимательства должны присутствовать в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом, на момент рассмотрения жалобы Заявителя Комиссией установлено, что в соответствии с информацией из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы сведения о Заявителе в названном реестре присутствуют (дата включения в реестр — 01.08.2016).

Также, Комиссия отмечает, что в составе заявки Заявителем представлены сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 26.05.2017 № ЮЭ9965-17-1450881, а также декларация о соответствии критериям отнесения организации к субъектам малого и среднего предпринимательства (Приложение № 15 к письму о подаче заявки на участие в запросе предложений №

12147/В исх. № 588-ОЗП от 10.08.2017).

Вместе с тем, согласно пояснениям Заказчика, на момент рассмотрения заявок Закупки сведения о Заявителе в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствовали, в связи с чем было принято решение об отказе в допуске.

При этом, тот факт, что Заявитель является субъектом среднего и малого предпринимательства никто из участвующих в деле лиц не оспаривает.

Таким образом, соответствующие доводы и аргументы Заявителя обоснованны, и, поскольку Заявитель фактически обжалует выводы об обратном, Комиссия антимонопольного органа (регулятора правоотношений в сфере конкурентных торгов) лишена правовых и фактических оснований не согласиться с притязаниями Заявителя, признав его жалобу необоснованной. В противном случае Комиссия лишила бы более слабую и зависимую сторону в рассматриваемых правоотношениях права отстаивать обоснованность своей позиции.

Заявителем было представлено письмо от инспекции Федеральной налоговой службы № 24 по г. Москве от 31.08.2017 № 62, согласно которому, по состоянию на 31.08.2017, сведения в отношении ООО «ЭнергоАльянс» в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствуют по техническим причинам.

Однако на момент рассмотрения заявки ООО «ЭнергоАльянс» Заказчик не располагал информацией о техническом сбое в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Заказчик при рассмотрении заявки Заявителя руководствовался нормами постановления № 1352, Закупочной документации, а также сведениями с официального сайта Федеральной налоговой службы www.rmsp.nalog.ru (согласно которому на момент рассмотрения заявок сведения о Заявителе в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствовали).

Таким образом, формально у Заказчика отсутствовали основания для принятия в отношении Заявителя иного решения, в то время как последний фактически был поставлен в зависимость от действий третьего лица (уполномоченного органа).

В этой связи Комиссия лишена правовых и фактических оснований для квалификации оспариваемых действий Заказчика именно в качестве какого-либо нарушения; при этом аргументы жалобы Заявителя признаются обоснованными, поскольку они соответствуют действительным обстоятельствам дела.

Принятие именно такого решения обеспечит баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29.03.2011 № 2-П.

Также, в ходе заседания Комиссии Заявителем был отозван довод жалобы о размещении недостоверной информации на сайте электронной торговой площадки ООО «ГазНефтторг.ру», в связи с чем Комиссией данный довод не был рассмотрен.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы Заявителя о том, что он является субъектом малого и среднего предпринимательства и имел право на полноценное участие в Закупке, обоснованными.
2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о пересмотре заявок на участие в Закупке.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2147/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.09.2017 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 28.09.2017 по делу № 1-00-2147/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭК» (далее - Заказчик) в целях обеспечения баланса частных и публичных интересов необходимо при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов и изделий минеральных тепло- и звукоизоляционных для нужд ПАО «МОЭК» (реестровый № 31705403513) (далее — Закупка) совершить следующие действия:

1. Заказчику отменить протокол подведения итогов Закупки от 14.09.2017 № 31705403513-03.

1.

2. Заказчику разместить в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
3. Заказчику уведомить участников Закупки о новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов.
4. Заказчику повторно провести процедуру рассмотрения заявок участников Закупки с учетом решения Комиссии от 28.09.2017 по делу № 1-00-2147/77-17.
5. Заказчику разместить вышеуказанные изменения в ЕИС.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.10.2017.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 03.11.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.