

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15873/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.12.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобы ООО НПО «Хорда» (далее также — Заявитель) на действия ПАО «МОЭСК» (далее также — Заказчик) при проведении конкурсов в электронной форме на право заключения договоров на поставку спиральной арматуры для монтажа и ремонта проводов и тросов на ВЛ, инструмента для монтажа СИП, линейной арматуры для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровые №№ 31908496708, 31908506731, 31908496435, далее — Закупки) 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, мотивированная установлением неправомерных требований в Закупочных документациях в части отказа в допуске в случае наличия у участника документально подтвержденных фактов отказов оборудования (рекламационных актов, письменных рекламациях и т. п.), наличия срывов (нарушений сроков поставки по договорам с Заказчиком).

Ввиду заявления сторонами ходатайства Комиссией принято решение о рассмотрении жалобы на закупочную процедуру с реестровым № 31908496708 по делу № 077/07/00-15872/2019 в рамках настоящего дела, в связи с идентичностью доводов.

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 закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки) «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 пунктом 2.17.4.9 Закупочных документов по результатам рассмотрения вторых частей заявок Закупочная комиссия Заказчика отклоняет участников от дальнейшего участия в процедуре в случае наличия документально подтвержденных фактов отказов оборудования (рекламационных актов, письменных рекламаций и т.п.), аварийных ситуаций вследствие эксплуатации продукции, иного негативного опыта эксплуатации продукции (данное требование применяется при лотах на поставку ТМЦ).

Согласно пункту 2.14.4.12 Закупочных документов основанием для отклонения участника при рассмотрении вторых частей заявок является также наличие на момент окончания срока подачи заявок срывов (нарушений) сроков поставки по договорам с Заказчиком, где вина участника за срыв (нарушение) сроков поставки доказана в судебном порядке и имеются непогашенные исполнительные листы по выплате неустойки и/или убытков в пользу Заказчика, либо если нарушение сроков поставки участником по договорам с Заказчиком признано в любой форме самим участником, а также наличие не предусмотренных договором случаев отказов участника от исполнения договоров/осуществления обязательств по договорам с Заказчиком полностью или в части, если случаи, указанные в настоящем пункте, произошли в последние 24 месяца до подачи заявки участником.

По мнению Заявителя, вышеуказанные требования необоснованно ограничивают конкуренцию.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что установление в Закупочных документах данных требований позволяет отграничить доступ к процедуре недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков), что, в свою очередь, позволит своевременно выполнить предусмотренные объектом Закупочных процедур работы.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что из установленных Заказчиком формулировок содержания Закупочных документов не представляется возможным определить, что значит негативный опыт эксплуатации продукции и по поставке какой продукции должны отсутствовать рекламации, что противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Более того, установленные Заказчиком требования не могут быть применены ко всем участникам Закупок в равной степени, поскольку исходя из положений пункта 2.14.4.12 Закупочных документов учету подлежат исключительно договоры, заключенные с Заказчиком.

Также Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Включение в Закупочные документы, в том числе требований, предусмотренных пунктами 2.17.4.9, 2.14.4.12 Закупочных документов в качестве критерия допуска для принятия участия в таких процедурах не является безусловной гарантией надлежащего исполнения будущих обязательств, а равно установление таких требований не позволяет заказчикам достоверно установить добросовестность

потенциальных участников конкурентных процедур. В свою очередь, в соответствии с пунктом 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

В связи с чем установление таких требований в качестве критерия допуска к дальнейшему участию в процедурах влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники объективно лишены возможности принять участие в данном случае в Закупках.

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 документациях 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 закупочных процедур 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 процедурах.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком недолжным образом установлены требования к участникам процедур. Доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности соблюдения требований Закона о закупках, представителем Заказчика в материалы дела не представлено.

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 закупок, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, доводы, изложенные в жалобах признаются обоснованным.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО НПО «Хорда» (ОГРН: 1165029057302, ИНН: 5029214075) на действия ПАО «МОЭСК» (ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113) при проведении Закупок обоснованными.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2, 4 части 1 статьи 3, пункт 13, пунктов 1, 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.

#### ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-15873/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.12.2019 г. 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 02.12.2019 по делу по делу № 077/07/00-15873/2019,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭСК» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурсов в электронной форме на право заключения договоров на поставку спиральной арматуры для монтажа и ремонта проводов и тросов на ВЛ, инструмента для монтажа СИП, линейной арматуры для нужд филиалов ПАО «МОЭСК» (реестровые №№ 31908496708, 31908506731, 31908496435, далее — Закупки), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения

Закупок.

2. Заказчику вернуть участникам Закупок ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупках.
3. Заказчику внести изменения в Закупочные документации с учетом решения Комиссии от 02.12.2019 по делу по делу № 077/07/00-15873/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупках таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока подачи заявок на участие в Закупках с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочные документации до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новые даты окончания подачи заявок, даты рассмотрения заявок, даты подведения итогов Закупок с учетом решения Комиссии от 02.12.2019 по делу по делу № 077/07/00-15873/2019.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 13.01.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 17.01.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.
  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.