

РЕШЕНИЕ

по делу 1-00-1958/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.11.2018 г. Москва

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

при участии:

от ООО «Эстралин ПС» - <...> (по доверенности от 19.07.2018 № б/н), <...> (по доверенности от 03.08.2018 № б/н),

от ПАО «МОЭСК» - <...> (по доверенности от 28.11.2016 № 2-5162),

рассмотрев жалобу ООО «Эстралин ПС» (далее также - Заявитель) на действия ПАО «МОЭСК» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на определение поставщика на поставку оборудования мониторинга температуры кабеля с ПО для нужд МВС – филиала ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31806787599) (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. Жалоба мотивирована нарушением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Основанием для обращения Заявителя с жалобой послужило отклонение заявки от участия в Закупке по причине несоответствия заявки требованиям, установленным Заказчиком открытого конкурса в электронной форме на определение поставщика на поставку оборудования мониторинга температуры кабеля с ПО для нужд МВС – филиала ПАО «МОЭСК» (далее - Документация).

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные возражения Заказчика, а также оценив всю представленную информацию в ее совокупности и взаимной связи, признает жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим 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 в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Согласно протоколу рассмотрения и предварительного ранжирования конкурсных заявок № М/2882 от 17.10.2018 (далее -Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Закупке из-за несоответствия требованиям Документации по критерию «Соответствие технических предложений Участников».

Заявитель указывает на неправомерность отказа в допуске к участию и не согласен с мнением комиссии Заказчика. При этом также обжалуется то, что в Протоколе не отражено, каким конкретно требованиям Документации и в какой части заявка Заявителя ей не соответствует.

Согласно письменным возражениям Заказчика, основанием отклонения заявки Заявителя послужило то, что состав поставляемого оборудования представленной технической документации не соответствует требованиям Технического задания, предлагаемый аналог оборудования не соответствует параметрам аналогичности; кроме того, в составе заявки отсутствует описание предлагаемого технического решения и сертификаты соответствия ГОСТ.

При этом техническим заданием предусмотрено, что система мониторинга, необходимая Заказчику, состоит из 15 элементов (блок обработки, коммутатор, блок и другие). Кроме этого, к такой системе, согласно техническому заданию должны быть представлены: выключатель, сплайн бокс, волоконный лоток, комплект документации и паспорт.

Предложение в таком объеме Заявителем представлено в Приложении № 1 к заявке на участие в Закупке.

При этом Заказчик, исходя из его возражений, проводил оценку Заявителя по дополнительным параметрам, не указанным в Документации. Кроме того, Документация не содержала параметров аналогичности товаров.

В этой связи Комиссия соглашается с доводами Заявителя о том, что Документация должна содержать четкие, исчерпывающие требования к

участникам Закупки, исключаящие и возможность субъективного толкования Заказчиком предложений претендентов на участие в Закупке, что в данном случае отсутствовало в части требований Документации об аналогичности оборудования, на основании которого Заказчик отклонил заявку Заявителя.

Документация, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, должна содержать конкретные параметры без возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к составу заявки, что исключает возможность субъективного толкования.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в Документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям Документации.

Вместе с тем требования о необходимости технического предложения в дополнительном объеме, помимо того, что предусмотрен Техническим заданием, не содержалось в инструкции по ее заполнению, ни в форме заявки, ни в Документации.

Таким образом, действия Заказчика в отсутствие правовых оснований для отклонения заявки Заявителя могут быть оценены не иначе как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер, поскольку именно за счет действий Заказчика существенно затрудняется исполнение целей, установленных Законом о закупках.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в Документации.

В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке по основанию, не предусмотренному Документацией, не соответствуют требованиям части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также влекут за собой нарушение принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости закупки.

Этот принцип не нашел своего отражения при проведении данной Закупки, в том

числе в связи с тем, что Заявителю и Комиссии из содержания Протокола не представляется возможным однозначно установить основание несоответствия заявки Заявителя, так как он звучит как «несоответствия требованиям Документации по критерию «Соответствие технических предложений Участников».

Применительно к составлению протоколов рассмотрения поданных участниками заявок соблюдение указанного принципа означает необходимость обязательного доведения до сведения участников Закупки всей информации, касающейся хода и результатов рассмотрения их заявок на участие в названной Закупке, поскольку упомянутые результаты напрямую затрагивают права и законные интересы таких участников.

Кроме того, такая информация должна детально раскрывать причины отклонения поданной заявки с указанием не только на то, каким именно положениям Документации, но и в какой части эта заявка не соответствует, с тем, чтобы исключить возможность Заказчика в последующем субъективно трактовать причины такого отклонения и предоставить участникам Закупки возможность в случае несогласия с таким решением Заказчика оспорить его в установленном законом порядке.

Указанного правового подхода последовательно придерживаются арбитражные суды Московского округа, в частности по делам № А40-43124/14, № А40-43121/14.

Названный правовой подход наиболее полно отвечает целям обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), а также законодательно закрепленным принципам равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ и презумпции добросовестности участников таких правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ).

Вместе с тем, как следует из материалов дела, действия Заказчика в настоящем случае указанным требованиям закона не соответствовали.

Используемая Заказчиком в данном случае формулировка не позволяет с достоверностью определить причины отклонения поданной Заявителем заявки, поскольку не содержит указания на то, какие именно документы или хотя бы в какой их части признаны Заказчиком несоответствующими ТЗ.

Даже в случае отсутствия в Документации соответствующих требований с Заказчика не будет снята обязанность по указанию в Протоколе рассмотрения заявок детальных и конкретных причин отклонения той или иной заявки в целях соблюдения принципов информационной открытости закупки.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Эстралин ПС» (ИНН:7722702869, ОГРН:1097746766336) на действия ПАО «МОЭСК» (ИНН:5036065113,

ОГРН:1057746555811) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований пунктов 1 и 2 части 1, части 6 статьи 3 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 1-00-1958/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.11.2018 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 08.11.2018 по делу № 1-00-1958/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «МОЭСК» (ИНН:5036065113, ОГРН:1057746555811) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на определение поставщика на поставку оборудования мониторинга температуры кабеля с ПО для нужд МВС – филиала ПАО «МОЭСК» (реестровый № 31806787599) (далее — Закупка):

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 08.11.2018 по делу № 1-00-1958/77-18.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную

документацию до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 14.12.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 21.12.2018 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.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.