

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-23561/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.01.2021 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

при участии представителей ООО «МедСис», ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобы ООО «МедСис» (далее также — Заявитель) на действия ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д. И. Менделеева» (далее также — Заказчик) при проведении аукционов в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по капитальному ремонту лаборатории № 77 Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева и лабораторий №№ 161, 161а Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева (реестровые №№ 32009811719, 32009811717) (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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукционов.

Согласно доводам жалоб Заявитель оспаривает положения Аукционных документов Заказчика.

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 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.

Из доводов жалоб Заявителя следует, что Заказчиком в Аукционных документах неправомерно установлены требования о необходимости представления в составе первых частей заявок на участие в закупках конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документах, а также иной информации о товаре. Также Заявитель указывает на неисполнимость требований Аукционных документов в части невозможности одновременного соблюдения требований Заказчика и действующих нормативных документов.

Учитывая, что доводы жалоб носят идентичный характер, Комиссия полагает целесообразным рассмотреть их на примере процедуры с реестровым номером 32009811719 (далее — Аукцион).

Комиссия, рассмотрев доводы жалобы Заявителя, а также заслушав позицию Заказчика, приходит к выводу, что требования Заказчика сформированы таким образом, что участник Аукциона может ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований Аукционной документации, которая, в свою очередь, вводит участников Аукциона в заблуждение.

В соответствии с пунктом 12 Информационной карты Аукциона первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать:

- 1) Согласие участника аукциона в электронной форме на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме, при проведении такого аукциона на выполнение работ.
- 2) Конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным

документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование товара, наименование страны происхождения товара, сведения о производителе (наименование с указанием организационно-правовой формы).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Во исполнение приведенной нормы права Заказчиком разработана и утверждена Аукционная документация, в которой им предъявлены требования к функциональным и техническим характеристикам товаров, подлежащих использованию при выполнении работ, являющихся предметом Аукциона.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, 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 к участникам закупки.

Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, в том числе Инструкция по заполнению заявки, не позволяет идентифицировать

надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником Аукциона ошибок при заполнении заявки.

Между тем, подобное составление Аукционной документации вводит участников Аукциона в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, а также формы предоставления значений, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Кроме того, Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в пункте 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом РФ в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 Закона о контрактной системе. Комиссия полагает возможным допустить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации к рассматриваемым правоотношениям.

Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей товара, в частности в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (пункт 5 статьи 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ), поскольку подобное требование не только является бесполезным дублированием требований аукционной документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели в части веса и формы упаковки, если участником дано согласие на предъявленные заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в аукционе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника или

необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

Пунктом 1.5.3 Технического задания предусмотрены требования к материалам и оборудованию, применяемым при выполнении работ:

- подрядчик выполняет работы своими материалами и оборудованием. При выполнении работ подрядчик должен применять современные строительные, отделочные материалы и другие установочные изделия российского и импортного производства. Подрядчик несет ответственность за соответствие используемых материалов государственным стандартам и техническим условиям, за достоверность сведений о стране происхождения, за сохранность всех поставленных для реализации договора материалов и оборудования до сдачи готового объекта,

- используемые материалы и оборудование должны иметь сертификаты, которые Подрядчик прилагает в виде заверенных подрядчиком копий (оттиск печати и подпись уполномоченного лица) (при наличии таковых у подрядчика, так же в случаях, если это установлено законодательством РФ),

- в сертификатах соответствия продукции требованиям технических регламентов на используемые материалы и устанавливаемое оборудование, должны содержаться сведения, согласно приказа Министерства промышленности и энергетики РФ от 22.03.2006 № 53 «Об утверждении формы сертификата соответствия продукции требованиям технических регламентов» (с изменениями и дополнениями) и такой сертификат должен быть с действующим на момент окончания работ сроком действия,

- подрядчик обязан использовать материалы и оборудования, отвечающие требованиям технического задания и нормативной, технической документации, требованиям технических регламентов, несоблюдение настоящего требования является существенным нарушением требований к качеству результата работ, существенным нарушением требований к качеству товара, существенным нарушением требований договора.

Соответственно выражение согласия участником Аукциона на поставку товара в соответствие с характеристиками, установленными Заказчиком в Аукционной документации не приводит к несоблюдению его потребности или возможности закупки товара, неудовлетворяющего его потребности.

Кроме того, пунктом 3.1 Проекта договора установлено, что качество работ должно соответствовать требованиям, предъявляемым при проведении работ соответствующего рода, соответствовать требованиям Заказчика к внешнему виду, соответствовать потребностям Заказчика и быть пригодным для обычного использования результата работ такого вида. Работы должны проводиться в соответствии с установленными законодательством Российской Федерации требованиями к выполнению такого вида работ и Технического задания (Приложение 1).

В этой связи Комиссия обращает внимание, что в целях обеспечения конкуренции на торгах заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в Аукционной документации, и не

предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены Заказчиком в документации. Указанное изменение сократит возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик в Аукционной документации, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

При этом Комиссия отмечает, что отсутствие в составе заявки участника печатной формы согласия на выполнение работ в соответствии с требованиями Технического задания не свидетельствует о том, что участниками такого согласия выражено не было, поскольку, направляя свою заявку на участие в процедуре закупки, участник конклюдентно соглашается со всеми требованиями закупочной документации. Кроме того, такое согласие предоставляется участниками с помощью программно-аппаратных средств электронной торговой площадки.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что Аукционная документация не отвечает принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вышеизложенный вывод Комиссии также подтверждается протоколом № 1-151ЭА-223/2020 рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 30.12.2020, в соответствии с которым 6 участников Аукциона отклонены от участия, в связи с несоответствием конкретных показателей, подлежащих использованию товаров.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и принимает решение о признании обоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

С учетом изложенного, в целях предотвращения затягивания процедуры Закупки в настоящем случае Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о пересмотре первых частей заявок с учетом решения Комиссии.

При этом, учитывая, что представитель Заказчика на заседании Комиссии отметил, что начальные (максимальные) цены снизилась по результатам проведения процедур с реестровым номером 32009811719 более чем на 41%, с реестровым номером 32009811717 более чем на 22%, Комиссия полагает необходимым предусмотреть в предписании продолжить проведение Аукциона с последнего (минимального) предложения о цене договора, поданного участниками закупки.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МедСис» (ИНН: 7714373931) на действия ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» (ИНН: 7707072637) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 1, 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-23561/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.01.2021 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 15.01.2021

по делу № 077/07/00-23561/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» (далее — Заказчик) устранить нарушения, при проведении аукционов в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по капитальному ремонту лаборатории № 77 Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева и лабораторий №№ 161, 161а Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева (реестровые №№ 32009811719, 32009811717) (далее — Аукционы):

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукционов (далее – Протоколы) и назначить новые даты рассмотрения заявок на участие в Аукционах, даты проведения Аукционов, а также разместить на Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) информацию об отмене Протоколов.
2. Заказчику рассмотреть первые части **всех** заявок, поданных участниками Закупки в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации об осуществлении закупок и с учетом решения Московского УФАС России **от 15.01.2021 по делу № 077/07/00-23561/2020.**
3. АО «ЕЭТП» (далее — ЭТП) обеспечить возможность Заказчику исполнить все предписанные ему действия с помощью функционала ЭТП и не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего предписания:
 - отменить протоколы проведения Аукционов;
 - назначить время проведения Аукционов и разместить на электронной площадке информацию о времени проведения Аукционов;
 - уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в Аукционах об отмене Протоколов, Протоколов проведения Аукционов, о новой дате рассмотрения первых и вторых частей заявок на участие в Аукционах, дате и времени проведения Аукционов, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в электронных аукционах, открытых участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционах, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае если в их отношении блокирование прекращено.
1. ЭТП осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в электронных аукционах, открытых участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционах через 4 рабочих дня со дня направления ЭТП уведомления, указанного в пункте 3 настоящего предписания.
2. ЭТП продолжить проведение Аукционов с последнего (минимального) предложения о цене договора, поданного участниками закупки. В случае отсутствия при продолжении проведения Аукционов предложений о снижении размеров последних (минимальных) предложений о цене договоров, предложения указанных участников Аукционов следует считать лучшим.
3. Заказчику и ЭТП завершить проведение процедур Аукционов в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации об осуществлении закупок и с учетом решения Московского УФАС России **от 15.01.2021 по делу № 077/07/00-23561/2020.**
4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 24.02.2021.**
5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 26.02.2021** с приложением

подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

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