

1. ООО «ГК Мосстройснаб»

141001, обл. Московская, г. Мытищи,
ул. Ульяновская, д. 47

2. ГБУ «Жилищник района Люблино»

109387, Москва, ул. Кубанская, д. 27

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая,
д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1692/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.07.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

от заявителя - ООО «ГК Мосстройснаб»,

от заказчика - ГБУ «Жилищник района Люблино»,

АО «ЕЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 14.07.2017 №
НО/35211/17),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «ГК Мосстройснаб» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ГБУ «Жилищник района Люблино» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку лакокрасочных материалов для нужд ГБУ «Жилищник района Люблино» (реестровый № 31705221300) (далее - Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в следующем:

- в неправомерном отклонении заявки ООО «ГК Мосстройснаб» от участия в Аукционе по причине предъявления требований, не указанных в документации;

- в неправомерном установлении требований Аукционной документации.

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 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

14.06.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Датой окончания подачи заявок определено 05.07.2017, датой рассмотрения заявок - 07.07.2017, датой проведения Аукциона - 11.07.2017.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 07.07.2017 № 31705221300 следует, что заявка ООО «ГК Мосстройснаб» отклонена от участия в Аукционе. В документации об электронном аукционе Приложение 1 к Техническому заданию (требования к товарам) установлены требования к товару: - п/п № 15 «Пиломатериалы хвойных пород (доски)», «Толщина», «должна быть 75, 100», «мм». Первая часть заявки содержит показатели товара: - п/п № 15 «Пиломатериалы хвойных пород (доски)», «Толщина», «75, 100», «м», что не соответствует требованиям документации об электронном аукционе. В документации об электронном аукционе Приложение 1 к Техническому заданию (требования к товарам) установлены требования к товару: - п/п № 71 «Листы гипсокартонные влагостойкие (тип 1)», «Длина листов», «должна быть от 3000 до 4000», «мм». Первая часть заявки содержит показатели товара: - п/п № 71 «Листы гипсокартонные влагостойкие (тип 1)», «Длина листов», «3050», что не соответствует требованиям документации об электронном аукционе, так как участник закупки не указал единицы измерения для данного значения.

Согласно пункту 2 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.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Пунктами 14.1 и 14.2 Положения о закупках установлены перечни обязательных и дополнительных требований к участникам закупки соответственно.

Пунктом 15.1.6 Положения о закупках установлены следующие требования к составу заявки на участие в конкурентных закупках, в том числе: предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Аукционной документации участник закупки готовит заявку на участие в аукционе в соответствии с требованиями Раздела 3 и в соответствии с формами документов, установленными частью IV Аукционной документации.

Пунктом 3.3.2 Аукционной документации установлено, что первая часть заявки на участие в открытом аукционе при размещении заказа на поставку товаров должна содержать документы и сведения, в том числе: конкретные показатели товара, оборудования, материалов (деталей, конструкций), используемых при поставке товаров, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара.

Согласно пункту 9 Технического задания требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам товаров, в том числе используемых для выполнения работ или оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, определяющие соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, установлены в Приложении №1 к Техническому заданию.

Участник закупки представляет в любой удобной форме или по форме, рекомендуемой заказчиком (Приложение №2 к Техническому заданию), информацию о конкретных показателях товаров, в том числе используемых для выполнения работ или оказания услуг, являющихся предметом закупки.

Согласно Приложению № 1 к Техническому заданию установлены «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об аукционе в электронной форме (требования к товарам)».

Таким образом, участник Аукциона в составе заявки должен представить, кроме прочего, конкретные технические характеристики предлагаемого к поставке товара в соответствии с Техническим заданием.

Заявителем в составе заявки представлено технические характеристики предлагаемого к поставке товара, составленные в соответствии с Формой 2 Аукционной документации и Техническим заданием.

В пункте 15 «Пиломатериалы хвойных пород (доски)» Заявителем указано, в том числе: Толщина 75, 100 мм.

Согласно пункту 15 Приложения № 1 к Техническому заданию «Пиломатериалы хвойных пород (доски)» толщина должна быть 75, 100 мм.

В пункте 71 «Листы гипсокартонные влагостойкие (тип 1)» Заявителем указано, в том числе: длина листов 3050.

Согласно пункту 15 Приложения № 1 к Техническому заданию «Листы гипсокартонные влагостойкие (тип 1)» длина листов должна быть от 3000 до 4000 мм.

Из изложенного следует, что указанные Заявителем характеристики предлагаемого к поставке товара по пунктам 15, 71 не соответствуют требованиям Технического задания в части указания единиц измерения, что не оспаривается Заявителем.

При этом, Комиссия сообщает, что показатель единицы измерения не относится к изменяемым параметрам. При формировании и подаче заявки необходимо основываться на единицах измерения, указанных в документации.

В соответствии с формой «Сведения о качестве» участникам необходимо представить только требуемые значения, раздел «Единица измерения» не подлежат изменению и указанию, что не накладывает на участников обязанности по указанию единиц измерения.

Вместе с тем, указанные характеристики, предлагаемые Заявителем в составе заявки, полностью соответствуют требованиям Технического задания в части указания числовых значений.

При этом, по мнению Заявителя, указанные несоответствия обусловлены излишним объемом Приложения № 1 к Техническому заданию в 298 страниц при условии, что не все наименования товаров содержатся в Спецификации (Приложение № 3 к договору), что повлекло за собой наличие технических ошибок в части указания единиц измерения.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, Заказчиком при установлении требований к товарам в Форме 2 была допущена техническая ошибка в связи с изменением спецификации, вследствие чего при рассмотрении первых частей заявок на участие в Аукционе требования к показателям по товарам, отсутствующим в Спецификации, например установленные пунктом 47 Приложения № 1 к Техническому заданию «Листы гипсокартонные огнестойкие (тип 2)», пунктом 55 «Листы гипсокартонные влагостойкие (тип 2)» не учитывались при рассмотрении первых частей заявок. Неуказание значений по данным показателям данных товаров не являлось основанием для отклонения заявок.

Таким образом, Заказчиком не оспаривается наличие некорректных требований в составе Приложения № 1 к Техническому заданию.

При этом, излишний объем Приложения № 1 к Техническому заданию в 298 страниц повлек за собой наличие технических ошибок при составлении заявки Заявителя.

Доказательств обратного Заказчиком не представлено, доводы Заявителя не опровергнуты, а также Заказчиком не представлено необходимое обоснование излишней детализированности характеристик товаров. Однако, любое включаемое в документацию требование должно иметь объективную документальную подтвержденность.

Согласно пункту 14.4 Положения о закупках участник закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в том числе в случаях несоответствия заявки требованиям закупочной документации.

Соответственно, Заказчик не имел достаточных правовых оснований для отклонения заявки ввиду представления упомянутых сведений.

Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Злоупотребление правом запрещено законом и не подлежит защите.

Комиссия считает отклонение заявки явным злоупотреблением, необоснованным отсечением претендента по надуманным основаниям, что не согласуется ни с общими положениями гражданского законодательства, ни с конкурентным видом отбора контрагента, ни с принципам антимонопольного законодательства, в том числе с нормами Закона о закупках.

Так, к числу основных принципов, которым надлежит руководствоваться заказчиком, относятся принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В данном случае, фактически, составляя техническую часть Аукционной документации, Заказчик не руководствовался своей объективной потребностью в том или ином товаре, а искусственным образом создал препятствия к осуществлению участниками своего права на подачу предложения. Как было указано ранее, в состав Аукционной документации Заказчиком включены как документ об обосновании начальной (максимальной) цены, так и спецификация товара, используемого при исполнении заключаемого договора.

Между тем, соотносить данную спецификацию с Формой 2 не представляется возможным.

Так, из Спецификации не следует, что Заказчик (Исполнитель) будет использовать при исполнении договора весь массив материалов, перечисленных в Форме 2.

Вместе с тем, непредставление или неверное представление любых сведений, указанных в Форме 2, ведет к отклонению заявки участника Аукциона.

Таким образом, установив в составе Аукционной документации требований, которые фактически не отвечают критериям соотносимости с предметом Аукциона, влекут за собой дополнительные основания для отклонения участников (исключительно по техническим основаниям), Заказчик нарушил законодательно установленные принципы проведения закупок.

Учитывая изложенное, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 14.4 Положения о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия решила признать указанный довод Заявителя обоснованным.

Кроме того, Заявителем обжалуется размещение Приложения № 1 к Техническому заданию с невозможностью копирования текста.

В соответствии с пунктом 9 Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 908 (далее - постановление № 908), содержащиеся в документах, составленных с помощью средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом единой информационной системы (далее - функционал единой информационной системы), и сведения, содержащиеся в файле в формате, обеспечивающем возможность его сохранения на технических средствах пользователей и допускающем после сохранения возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста (далее - электронный вид), или в файле с графическим образом оригинала документа (далее - графический вид), должны совпадать, а в случае несовпадения приоритетными являются сведения, составленные с помощью функционала единой информационной системы.

Из пункта 9 постановления № 908 следует, что Заказчик размещает Аукционную документацию в формате, обеспечивающем возможность его сохранения на технических средствах пользователей и допускающем после сохранения возможность поиска и копирования произвольного фрагмента текста.

Комиссия установила, что Заказчиком в ЕИС 14.06.2017 размещена Аукционная документация. При этом, файл «Приложение № 1 к Техническому заданию» размещен в формате pdf, позволяющем поиск и копирование произвольного фрагмента текста, что свидетельствует о соблюдении Заказчиком пункта 9 Положения о размещении информации.

Таким образом, довод Заявителя относительно невозможности копирования текста указанного файла не находит своего подтверждения.

Учитывая изложенное, Комиссией принято решение о признании указанного довода Заявителя необоснованным.

Одновременно, Заказчиком предоставлен договор от 14.07.2017 № 137300, заключенный по итогам Аукциона с ООО «Макс Групп».

Между тем, в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Таким образом, положение о закупке является правовым актом, регламентирующим правила проведения закупочных процедур Заказчиком.

В силу пункта 34.3 Положения закупках договор может быть заключен Заказчиком не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола.

Вместе с тем, протокол подведения итогов от 11.07.2017 № 31705221300 опубликован в ЕИС 17.07.2017.

В связи с чем, в соответствии с пунктом 34.3 Положения закупках, договор по итогам Закупки не может быть заключен ранее 27.07.2017.

Таким образом, договор от 14.07.2017 № 137300 заключен в нарушение требования пункта 34.3 Положения закупках.

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Как было указано ранее, договор от 14.07.2017 № 137300 заключен в нарушение пункта 34.3 Положения закупках, являющегося правовым актом, регламентирующим правила закупки Заказчика.

Учитывая изложенное, договор от 14.07.2017 № 137300 заключенный в нарушение пункта 34.3 Положения закупках, является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части неправомерного отклонения заявки ООО «ГК Мосстройснаб» от участия в Аукционе, в остальной части - необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 14.4 Положения о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1692/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.07.2017 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 своего решения от 19.07.2017 по делу № 1-00-1629/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «Жилищник района Люблино» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку лакокрасочных материалов для нужд ГБУ «Жилищник района Люблино» (реестровый № 31705221300) (далее - Аукцион) следующее:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учетом решения Комиссии от 19.07.2017 по делу № 1-00-1629/77-17.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную

документацию до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Аукциона с учетом решения Комиссии от 19.07.2017 по делу № 1-00-1629/77-17.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 04.09.2017.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 11.09.2017 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.

1.

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