1. ООО «ЮНИОНТРЕЙД»

Профсоюзная ул., д. 26/44, Э подвал, пом. II, ком. 1, оф. 3, г. Москва, 117292

2. ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА»

Красная Пресня ул., д. 26, стр. 1,

г. Москва, 123022

3.ООО «РТС-ТЕНДЕР»

Тараса Шевченко наб., д. 23А, эт. 25, пом. № 1, г. Москва, 121151

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8777/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.09.2019 **г. Москва**

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

Заместителя председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителя ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА»:
<...>;

в отсутствие представителя ООО «ЮНИОНТРЕЙД», извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 28.08.2019 № ПО/44051/19;

рассмотрев жалобу ООО «ЮНИОНТРЕЙД» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку материалов для нужд ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА» (реестровый **№ 31908178016**) (далее — Аукцион, 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 Аукциона.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Аукционе.

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.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе № 31908178016, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 20.08.2019 Заявителю (порядковый номер

заявки - 4) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе со следующим обоснованием:

«1) В пункте «ТРУБЫ ПОЛИЭТИЛЕНОВЫЕ, ГОФРИРОВАННЫЕ DKC» Заказчиком установлен требуемый для данного товара параметр: «Цвет внешней и внутренней стенки» со значением «красный и/или чёрный и/или желтый». В первой части заявки участником закупки по данному параметру товара указано значение: «красный», что является предоставлением недостоверной информации, так как у предложенного участником закупки товарного знака «ТРУБЫ ПОЛИЭТИЛЕНОВЫЕ, ГОФРИРОВАННЫЕ DKC» параметр «Цвет внешней и внутренней стенки» будет «Красный и желтый».

2) В пункте «Стяжка» Заказчиком установлен требуемый для данного товара параметр: «Длина» «от 200*», «Обхватываемый диаметр» со значением «3-105мм». В первой части заявки участником закупки по данным параметрам товара указаны значения: «Длина» «200*мм», «Обхватываемый диаметр» «3-105», что является предоставлением недостоверной информации, так как стяжка длиной 200мм не может иметь Обхватываемый диаметр 105мм».

По мнению Заявителя, его заявка при проведении Аукциона отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовали требованиям Аукционной документации.

На заседании комиссии представитель Заказчика ссылался, что заявка Заявителя от дальнейшего участия в конкурентной процедуре была отклонена правомерно, поскольку такая заявка не соответствовала требованиям, установленным в Аукционной документации.

На заседании Комиссией установлено следующее.

Заказчиком в Приложение № 1 к Техническому заданию Аукционной документации сформулированы технические характеристики к товару, необходимому к поставке по условиям заключаемого по результатам проведения конкурентной процедуры договора, в частности по пунктам «ТРУБЫ ПОЛИЭТИЛЕНОВЫЕ, ГОФРИРОВАННЫЕ DKC», «Стяжка».

Так, Заказчик по параметру «Цвет внешней и внутренней стенки» пункта «ТРУБЫ ПОЛИЭТИЛЕНОВЫЕ, ГОФРИРОВАННЫЕ DKC» установил требуемое значение «красный и\или черный и\или желтый».

Согласно Инструкции по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в Аукционе в случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны одновременно с использованием «и/или», - участнику закупки необходимо представить в заявке **одно значение или несколько значений** разделенных через «и/или».

Участник в составе заявки по спорному параметру требуемого товара указал значение «красный».

При таких обстоятельствах, значение предлагаемое участником по спорному параметру товара фактически соответствовало установленным Аукционной документацией требованиям.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что значение, представленное участником является недостоверным, поскольку предложенный Заявителем производитель товара «DKC» изготавливает гофрированные трубы исключительно в двух цветах, то есть внутренняя и внешняя стенки трубы всегда будут разных цветов.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе одним из оснований для отклонения заявки Заявителя являлось также предоставление недостоверных сведений по пункту «Стяжки» Приложения № 1 к Техническому заданию Аукционной документации.

По параметру «Длина» указанного пункта Заказчик установил требуемое значение «200*», по параметру «Обхватываемый диаметр» - «3-105».

В соответствии с Инструкцией по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в Аукционе в случае, если требуемое значение параметра сопровождается знаком * (звездочка), в том числе значение, включенное в диапазон значений, то участник вправе указать крайнее значение требуемого параметра. Символы «многоточие», «тире» установленные между значениями, следует читать как необходимость указания диапазона значений, включая крайние значения.

Участник в составе заявки по параметру «Длина» требуемого товара указал значение «200», по параметру «Обхватываемый диаметр» - «3-105».

Таким образом, значения предлагаемые Заявителем по указанным параметрам товара в действительности соответствовали требованиям, установленным Аукционной документацией.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что значение, предложенное Заявителем является недостоверным в связи с тем, что при заданной длине стяжки 200 мм обхватываемый диаметр объективно не может составлять 105 мм.

Между тем, Комиссия обращает внимание, что участник при заполнении Формы № 2 обязан исключительно предоставить конкретные значения по установленным Заказчиком параметрам.

При этом Комиссия полагает, что участник закупочной процедуры не должен совершать дополнительных действий при предоставлении конкретных значений по параметрам, в том числе предоставлять значения с учетом специфики параметров, так, чтобы представленное значение одновременно не противоречило как требованиям самой Аукционной документации, так и техническим характеристикам, свойственным для такого рода товара.

Поскольку Закон о закупках наделяет Заказчика правом самостоятельно устанавливать требования к объекту закупочной процедуры, Заказчик при определении требований к товарам должен максимально четко и конкретно их сформулировать, и в случае установления специфических параметров указать на необходимость учета таких характеристик.

Между тем, описание объекта закупки в Аукционной документации не содержит информации о необходимости учета специфичности данных характеристик

(поскольку такой параметр требует предоставления одновременно двух значений) при предоставлении сведений о конкретных значениях показателей товара.

В связи с изложенным, установление Заказчиком таких требований не может расцениваться Комиссией как объективное описание объекта закупки. Из чего следует, что Заказчиком ненадлежащим образом, установлены требования к объекту закупочной процедуры, что противоречит пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Между тем, законодательство в сфере закупок возлагает на заказчиков обязанность по формированию надлежащей закупочной документации, не допускающей ни двояких толкований, ни введения в заблуждение участников закупки с целью дальнейшей манипуляции поданными ими заявками.

В данном случае, такое манипулирование осуществлено при помощи установления специфических характеристик, а также установления требований таким образом, чтобы представляемые участниками значения одновременно отвечали требованиям как Аукционной документации Заказчика, так и параметрам товаров, установленных производителем таких товаров, при этом Комиссия отмечает, что Заказчиком в Аукционной документации не предусмотрено возможности продекларировать соответствие товара установленным требованиям.

Ввиду вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что указанные в Форме № 2 формулировки Заказчика могли потенциально отсекать заинтересованных лиц, только определяющих для себя возможности участия в той или иной закупке в ее условиях, либо вводить участников в заблуждение при подготовке и оценке правильности своих предложений.

Таким образом, отклонение заявки является следствием утверждения в Аукционной документации ненадлежащих требований к объекту закупочной процедуры, что не отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также ненадлежащих требований к участникам процедуры, что не отвечает требованиям пунктов 3, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Также учитывая, что требования к товарам, установленные Аукционной документацией, в ряде случаев сформулированы таким образом, при котором участникам надлежит исключительно воспроизвести установленное Заказчиком требование (например, по параметру «Длина рабочая» товара «Бур для перфоратора» Заказчиком установлено требуемое значение «(200)», по параметру «Бруски» товара «Брусок» установлено безальтернативное значение «(хвойных пород)» и т. д.), представляется возможным сделать вывод о том, что участник может продекларировать соответствие предлагаемого к поставке товара требованиям Аукционной документации Заказчика, что, в свою очередь, не будет противоречить действующему законодательству в сфере закупок.

В связи с вышеизложенным Комиссия полагает возможным установление в Аукционной документации условий, при которых участники закупки вправе выразить в составе заявки свое согласие на поставку товара, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые Заказчик сформировал на основании своей потребности в Форме № 2.

Данный вывод Комиссии соотносится также с тем, что Закон о закупках не

обязывает участников на момент подачи соответствующих заявок иметь товар в наличии. В связи с чем выражение согласия на поставку товара, соответствующего требованиям Заказчика, надлежит расценивать как достаточное для принятия участия в такой процедуре.

При таких обстоятельствах, Комиссия полагает, что заявка Заявителя подана в соответствии с требованиями Заказчика и Законом о закупках, в связи с чем у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки такого участника.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

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 «ЮНИОНТРЕЙД» (ОГРН 1107746523048 ИНН 7728740765) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА» (ОГРН 5147746268280 ИНН 7703820360) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 1, 3, 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 арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии **<...>**

члены Комиссии **<...>**

<...>

1. ООО «ЮНИОНТРЕЙД»

Профсоюзная ул., д. 26/44, Э подвал, пом. II, ком. 1, оф. 3, г. Москва, 117292

2. ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА»

Красная Пресня ул., д. 26, стр. 1,

г. Москва, 123022

3.ООО «РТС-ТЕНДЕР»

Тараса Шевченко наб., д. 23А, эт. 25, пом. № 1, г. Москва, 121151

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-8777/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.09.2019 **г. Москва**

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

Заместителя председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.09.2019 по делу № 077/07/00-8777/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА» **(далее - Заказчик)** устранить нарушения,

допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку материалов для нужд ГБУ «ЖИЛИЩНИК ПРЕСНЕНСКОГО РАЙОНА» (реестровый **№ 31908178016**) (далее — Аукцион)**:**

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.

2. Заказчику вернуть участникам закупочной процедуры 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 02.09.2019 по делу № 077/07/00-8777/2019**, в том числе установив в такой документации условия, при которых участники закупочной процедуры в составе заявки выражают свое согласие на поставку товаров в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые Заказчик сформировал на основании своей потребности;

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в **Аукционе** таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную д**окументацию** до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов **Аукциона**.

6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.

7. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание **в срок до 16.10.2019.**

8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России **в срок до 23.10.2019** 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.

Заместитель председателя Комиссии **<...>**

члены Комиссии **<...>**

<...>