

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20320/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.11.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО
«ЕвроКомфорт», ФГБОУ ВО «Гос. ИРЯ им. А.С. Пушкина», ООО «АРМАДА»;

в отсутствие представителей ООО «Центр электронных торгов», извещенных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 18.11.2021 №
ЕО/70246/21,

рассмотрев жалобу ООО «ЕвроКомфорт» (далее — Заявитель) на действия ФГБОУ
ВО «Гос. ИРЯ им. А.С. Пушкина» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в
электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса
ремонтно-строительных работ с организацией Медицентра по адресу: г. Москва,
ул. Академика Волгина, 6 (реестровый № 32110782348, 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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает требования закупочной
документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

29.10.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32110782348 о проведении аукциона в электронной форме на выполнение комплекса ремонтно-строительных работ с организацией Медицентра по адресу: г. Москва, ул. Академика Волгина, 6.

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).

В силу 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.

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 проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Государственный институт русского языка им. А.С. Пушкина» (далее – Положение).

Довод № 1.

Заявитель указывает, что в соответствии с пунктом 6.1 технического задания требования к техническим характеристикам товаров (оборудованию, конструкциям и материалам), используемым при исполнении условий Договора для производства работ, технические, функциональные и иные характеристики установлены:

- требованиями действующих нормативных и нормативно-технических документов, действующих правил, строительных норм и правил, санитарных норм и правил, стандартов.
- нормативно-техническими документами, указанными в Настоящем Техническом задании;
- документацией, в соответствии с которой производится выпуск товаров;
- Техническим заданием, Приложением № 1 к Техническому заданию.

Вместе с тем, Заявитель указывает, что приложение №1 к техническому заданию в аукционной документации отсутствует.

Комиссия отмечает следующее.

Пункты 3.2; 4.2; 4.5 технического задания содержат отсылку к сметной документации (Приложение №1 к заданию).

Сметная документация в полном объеме размещена в составе аукционной документации в Единой информационной системе (далее - ЕИС), а именно файлы: смета №1; смета № 2 и т. д.

С учетом изложенного, Комиссия, изучив представленные документы, приходит к

выводу, что названный довод Заявителя не соответствует фактическим обстоятельствам дела, а равно о необоснованности данного довода жалобы.

Довод № 2.

Заявитель указывает, что в закупочной документации установлено требование, что все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ 14254-2015, ГОСТ 32397-2013.

Вместе с тем, Заявителем обжалуется, что вышеуказанные ГОСТы не распространяют свое действие на большинство товаров и материалов, указанных Заказчиком.

Комиссия отмечает следующее.

В пункте 7 технического задания указано, что в случае отсутствия в нормативной документации значений по требуемым параметрам каких-либо из закупаемых товаров, то по данным параметрам допускается ставить прочерк «-», либо указывать «не нормируется», либо указать «отсутствует», либо указать «0».

Таким образом, если на описываемый товар, материал не распространяется действия указанных ГОСТов, следует руководствоваться данным требованием.

При этом Заявителем не представлено доказательств действительного нарушения его прав и законных интересов оспариваемыми положениями Документации.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Довод № 3.

Заявитель указывает, что положения закупочной документации не позволяют однозначно установить конкретные показатели какого товара должны быть предоставлены участником Закупки в составе первой части заявки, необходимо ли участнику Закупки с учетом пункта 9 документации предоставлять конкретные показатели, наименования марки и (или) модели (при наличии) только для используемого для выполнения работ товара, а для предлагаемого для поставки товара указывать 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 производителя.

Также, по мнению Заявителя, Заказчиком установлено избыточное требование о представлении в составе заявки количества товара, когда такое количество определяется локально-сметными расчетами.

Комиссия установила следующее.

В пункте 9 закупочной документации установлен перечень сведений, который необходимо указывать в составе заявки:

Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который

является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик

При описании поставляемого товара участник закупки указывает конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о закупке, наименования марки и (или) модели товара (при наличии), 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 производителя предлагаемого для поставки товара, страны происхождения товара. При условии отсутствия марки и (или) модели, товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования участник закупки указывает об их отсутствии.

При описании выполняемых работ или оказанных услуг, для выполнения или оказания которых используется товар, участник закупки указывает конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о закупке, наименования марки и (или) модели товара (при наличии), используемого для выполнения работ или оказания услуг (при условии указания данного товара в техническом задании), 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 производителя предлагаемого для поставки товара, страны происхождения товара. При условии отсутствия марки и (или) модели, товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования участник закупки указывает об их отсутствии.

При описании выполнения работ или оказания услуг, для выполнения или оказания которых не используется товар, или к такому товару не установлены требования в документации участник закупки указывает наименование работ, услуг, являющихся предметом аукциона в электронной форме или согласие исполнить требования документации, без заполнения «Формы 2».

Участник закупки описывает функциональные характеристики (потребительские свойства) товара, количественные и качественные характеристики работ и услуг в соответствии с Техническим заданием.

При наличии Приложения «Форма 2» участник закупки заполняет все столбцы формы и не имеет права вносить изменения в форму, дополняя и исключая строки и столбцы.

В случаях, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, Участник закупки прикладывает к заявке копии сертификатов и иных документов, подтверждающих соответствие закупаемой продукции (а также процессов ее производства, хранения, перевозки и др.) требованиям Документации о закупке.

Комиссия обращает внимание, что при наличии приложения «Форма 2» участник Закупки заполняет все столбцы формы и не имеет права вносить изменения в

форму, дополняя и исключая строки и столбцы.

То есть, участник Закупки обязан предоставить информацию о количестве товара.

Между тем, согласно пояснениям к форме 2, № п/п, требуемые характеристики, единица измерения, количество - указывается согласно техническому заданию.

Также Комиссия указывает, что Заказчиком в техническом задании указано, что количество используемых материалов определяется локально-сметными расчетами.

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 описание 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.

Наличие формы 2 при выполнении работ беспричинно усложняет процесс заполнения заявки и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке на исключительное субъективное усмотрение Заказчика.

Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь в наличии товар, используемый при выполнении работ.

В рассматриваемом случае предметом Закупки является выполнение комплекса ремонтно-строительных работ.

Тем самым, Комиссия обращает внимание, что Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь в наличии товар, используемый при выполнении работ, на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник может не обладать информацией о марке и модели товара, его производителе при заполнении заявки на участие в закупке и не обязан иметь в наличии сертификаты и иные документы, подтверждающие соответствие закупаемой продукции (а также процессов ее производства, хранения, перевозки и др.) требованиям закупочной документации.

Комиссия отмечает, что, указав общее согласие на выполнение работ, согласно условиям документации, участник подтверждает намерение заключить договор на опубликованных Заказчиком условиях.

Ввиду чего, представление участником Закупки лишь согласия на оказание услуг в полном объеме является достаточным подтверждением соответствия представляемых товаров требованиям закупочной документации и не ущемляет права и законные интересы Заказчика, поскольку конкретные требования сформированы Заказчиком с учетом собственной потребности.

Комиссия отмечает, что закупочная документация, по своей сути, является офертой, в соответствии с условиями которой в дальнейшем происходит заключение договора, а заявка участника является акцептом.

При этом, пунктом 1 статьи 428 ГК РФ указано, что акцепт должен быть полным и безоговорочным. В этой связи, подача заявки на участие в закупочной процедуре являлась полным и безоговорочным акцептом оферты.

В рассматриваемом случае Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика были направлены исключительно на изыскание всевозможных способов искусственно сократить количество потенциальных участников закупки, что не соответствовало не только балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и принципу 6 стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (ч. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (ч. 4 ст. 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ).

Более того, Комиссия обращает особое внимание, что на участие в Закупке подана только 1 заявка.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Также закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 9 части 10 статьи 4, а также пунктом 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 данного довода жалобы.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений.

В этой связи, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЕвроКомфорт» (ОГРН: 1177746462024, ИНН: 7716857222) на действия ФГБОУ ВО «Гос. ИРЯ им. А.С. Пушкина» (ОГРН: 1027739827323, ИНН: 7728051927) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях ФГБОУ ВО «Гос. ИРЯ им. А.С. Пушкина» нарушения пункта 9 части 10 статьи 4, а также пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

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