

1. ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС»

127055, Москва город, переулок Вадковский,
дом 12, этаж 1, пом. 1, корп. 1, оф. 26

2. ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО»

127276, Москва город, улица Ботаническая М., дом 20

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва город, улица Кожевническая,
дом 14, строение 5

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-1683/2019 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

10.06.2019 г. Москва

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

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителей:

от ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС»: «...»;

от ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО» :«...»;

рассмотрев жалобы ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО» (далее — Заказчик) при проведении аукционов в электронной форме на право заключения договоров на поставку электротоваров (реестровые № 31907794055, 31907794044) (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 Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукционов.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочных процедур выразилось в неправомерном отказе в допуске заявкам Заявителя к дальнейшему участию в Аукционах.

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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре с реестровым № 31907794055 от 29.04.2019 заявке ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС» (идентификационный номер заявки - 122398) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе со следующим обоснованием:

«В пункте 7 требуемый параметр «Цвет изоляции жил в кабеле» требуемое значение «Голубой, черный, коричневый, черный или коричневый» участником закупки представлено значение «черный», которые не соответствуют требованиям Аукционной документации, а именно Инструкции по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях используемых участником закупки товаров (материалов): В случае, если значения или диапазоны значений параметра разделены с помощью «и/или», то участник вправе указать все значения или значения, находящиеся слева от «и/или».

Из доводов жалобы следует, что заявка Заявителя была неправомерно отклонена Заказчиком от дальнейшего участия в процедуре, поскольку предлагаемый к поставке товар полностью соответствовал установленным Заказчиком в Аукционной документации требованиям.

Комиссией на заседании установлено следующее.

Заказчиком в Форме № 2 сформулированы требования к товарам, необходимым к поставке по условиям договора, в частности по товару: Кабель КГтп-ХЛ ГОСТ 24334-80.

Кабель КГтп-ХЛ ГОСТ 24334-80	
Требуемый параметр	Требуемое значение
Цвет изоляции жил в кабеле	Голубой, черный, коричневый, черный или коричневый

Также Заказчиком в Инструкции по заполнению Формы № 2 установлено, что в случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны одновременно с использованием символов «точка с запятой», «запятая», - участнику закупки необходимо представить в заявке значения или диапазоны значений, разделенных символом «точка с запятой». В случае, если значения или диапазоны значений параметра разделены с помощью «и/или», то участник вправе указать все значения или значения, находящиеся слева от «и/или».

Заявитель в составе первой части заявки на участие в Аукционе указал

конкретные показатели функциональных, технических, качественных характеристик товара, предлагаемого к поставке по условиям договора, в частности:

Кабель КГтп-ХЛ ГОСТ 24334-80		
Требуемый параметр	Требуемое значение	Значение, предлагаемое участником
Цвет изоляции жил в кабеле	Голубой, черный, коричневый, черный или коричневый	черный

Комиссия отмечает, что в Инструкции не содержится указание на то, какое значение необходимо представить участнику при установлении Заказчиком требуемого параметра одновременно с использованием символа «,» и союза «или».

Между тем, Комиссия полагает, что инструкция по заполнению заявки своим предназначением имеет прояснение положений требований документации Заказчика применительно к заполнению заявки, то есть инструкция имеет цель облегчать формирование заявки и представление предложений в ответ на требование Заказчика.

Так, установленное Заказчиком требование: «Голубой, черный, коричневый, черный или коричневый» без определения в Инструкции определения чтения соответствующих обозначений допускает двойное толкование участником требования по параметру: «Цвет изоляции жил в кабеле», из которого невозможно определить с какими характеристиками товар необходим Заказчику к поставке.

В рассматриваемом случае Комиссия пришла к выводу, что инструкция не выполняет возложенную функцию, а, напротив, прямо вводит в заблуждение участников процедуры, что не соответствует требованиям пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, по данному товару Заказчик не определил должным образом свои потребности. Из чего следует, что Заказчиком в Аукционной документации ненадлежащим образом установлено описание объекта закупки по вышеназванному пункту.

Следовательно, требования в документации Заказчика установлены таким образом, что непосредственно при заполнении заявки вводят участников закупки в заблуждение, что, в свою очередь влияет не только на количество участников вышеуказанной закупки, а также на качество заполнения заявки участников, и в последующем результат рассмотрения заявки Заказчиком.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя по рассматриваемому основанию является следствием установления Заказчиком ненадлежащей Инструкции.

Поскольку Закон о закупках наделяет Заказчика правом самостоятельность устанавливать требования к объекту закупочной процедуры, Заказчик при определении требований к товарам должен максимально четко и конкретно их сформулировать.

В связи с изложенным установление Заказчиком таких требований не может расцениваться Комиссией как объективное описание объекта закупки.

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 ненадлежащий Инструкции, которая затрудняет предоставление участниками соответствующих значений по требуемым параметрам, при этом Комиссия отмечает, что Заказчиком в Аукционной документации отсутствует возможность задекларировать соответствие товара установленным требованиям.

Ввиду вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что указанные в Форме № 2 формулировки Заказчика могли потенциально отсекают 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.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о несоблюдении Заказчиком при описании объекта закупочной процедуры и установлении требований к описанию участниками такой закупки поставляемого товара положений пунктов 1, 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, установление в Аукционной документации требований, которые могут повлечь за собой ограничение количества участников закупочной процедуры не отвечают требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Так, согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок по процедуре с реестровым № 31907794055 от участия в аукционе в связи с предоставлением ненадлежащих значений по Форме № 2 было отклонено три участника.

Принимая во внимание совокупность обстоятельств, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении аукциона с реестровым № 31907794055 обоснованной.

Учитывая, что Закон о закупках не возлагает обязанности на участников процедуры по наличию на момент подачи заявки соответствующего товара, предполагается возможным сделать вывод о том, что участникам для принятия участия в закупочной процедуре достаточно выразить свое согласие на поставку товара в соответствии с требованиями Аукционной документации.

На заседании Комиссии представитель Заказчика указал, что по результатам проведения аукциона с реестровым № 31907794055 Заказчиком 13.05.2019 был заключен договор. В подтверждение заявленного довода представитель Заказчика представил в материалы дела копию заключенного договора.

Комиссией на заседании выявлено, что при заключении спорного договора Заказчиком не были соблюдены соответствующие сроки, отведенные на заключение такого договора.

В качестве подтверждения выводов Комиссии свидетельствует, в том числе следующий факт.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Итоговый протокол по рассматриваемой процедуре был опубликован в системе ЕИС — 01.05.2019.

Таким образом, Заказчик вправе был заключить договор на следующий день после истечения предельного срока, отведенного на обжалование действий (бездействий) Заказчика, а именно 13.05.2019.

При таких обстоятельствах договор подлежал заключению не ранее 14.05.2019.

Между тем, как было установлено ранее, договор Заказчиком заключен 13.05.2019, т.е. с нарушением установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках срока.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что запрет на заключение договора в течение десяти дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов торгов предусмотрен в целях обеспечения возможности обжалования участниками закупок результатов проведения торгов и защиты своих прав и законных интересов.

Указанный запрет позволяет контрольному органу в сфере закупок осуществить рассмотрение жалобы, провести проверку и, в случае выявления нарушений, выдать обязательное для исполнения предписание для устранения допущенных нарушений.

Заключение же договора ранее установленного срока фактически лишает участника закупки получить защиту своих нарушенных прав и законных интересов в административном порядке, поскольку полномочия административного органа по выдаче предписания оканчиваются в момент заключения договора между сторонами.

Следовательно действия заказчика по заключению договоров ранее установленного десятидневного срока направлены на нивелирование возможной

подачи жалобы на торги, что, в свою очередь, свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 166 ГК РФ сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

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.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют препятствия к выдаче Заказчику обязательного к исполнению предписания об устранении допущенного нарушения в рамках проведения процедуры с реестровым № 31907794055.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре с реестровым № 31907794044 от 29.04.2019 заявке ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС» (идентификационный номер заявки 122303) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе со следующим обоснованием:

«Не соответствие части 21 статьи 3.4 Закона о закупках в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении либо содержания во второй части данной заявки сведений о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению».

Из доводов жалобы следует, что отклонение заявки в связи с указанием во второй части заявки ценового предложения является излишним и необязательным, поскольку такая информация не могла повлиять на ход процедуры.

Согласно извещению о проведении Аукциона процедура осуществлялась среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 19 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения. Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме состоит из одной части и ценового предложения. Первая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке. При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурентной закупке сведений об участнике конкурса, аукциона или запроса предложений и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в документации о конкурентной закупке. Вторая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме должна содержать сведения о данном участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений, информацию о его соответствии

единым квалификационным требованиям (если они установлены в документации о конкурентной закупке), об окончательном предложении участника таких конкурса, аукциона или запроса предложений о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, качестве работы, услуги и об иных условиях исполнения договора.

При этом, в силу части 21 статьи 3.2 Закона о закупках в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме, аукционе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме сведений об участнике таких конкурса, аукциона или запроса предложений и (или) о ценовом предложении либо содержания во второй части данной заявки сведений о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Таким образом, положения Закона о закупках прямо запрещают при проведении процедур с участием субъектов малого и среднего предпринимательства указание участником в составе второй части заявки информации о ценовом предложении.

Между тем, представителем Заявителя в материалы дела не представлено доказательств, объективно свидетельствующих о невозможности соблюдения требований Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, учитывая, что в составе второй части заявки участником было указано ценовое предложение, Комиссия приходит к выводу об необоснованности доводов жалобы. Доказательств, свидетельствующих об обратном в материалы дела не представлено.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС» (ОГРН 5157746099011 ИНН 7707355811) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО» (ОГРН 5147746334181 ИНН 9715005116) при проведении аукциона с реестровым № 31907794055 обоснованной, при проведении аукциона с реестровым № 31907794044 необоснованной.

2. Установить в действиях ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2, пунктов 1, 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»

1. ООО «ПРОМТЕХРЕСУРС»

127055, Москва город, переулок Вадковский,
дом 12, этаж 1, пом. 1, корп. 1, оф. 26

2. ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО»

127276, Москва город, улица Ботаническая М., дом 20

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва город, улица Кожевническая,
дом 14, строение 5

1. ПРЕДПИСАНИЕ

**по делу № 077/07/00-1683/2019 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

10.06.2019 г. Москва

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

«...»;

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 10.06.2019 по делу № 077/07/00-1683/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРФИНО» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения

договора на поставку электротоваров (реестровый № 31907794055) (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 10.06.2019 по делу № 077/07/00-1683/2019, 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 7 (Семи) 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**.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.
7. **Заказчику** продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, Положения о закупке, Аукционной документации.
8. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание **в срок до 23.10.2019**.
9. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России **в срок до 30.10.2019** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи (изготовления в полном объеме).

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 «...»

«...»

«...»