

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1108/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.05.2019 г. Москва

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

рассмотрев в жалобу ООО «ЮнионТрейд» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ «Жилищник района Орехово-Борисово Северное» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для выполнения сантехнических работ в МКД района Орехово-Борисово Северное в 2019 году (реестровый № 31907753852, 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, мотивированная несогласием с отклонением заявки ООО «ЮнионТрейд» от участия в процедуре закупки.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 25.04.2019 № 31907753852-01 заявке ООО «ЮнионТрейд» с порядковым № 111219

отказано в допуске на основании пункта 5.1.4 аукционной документации: несоответствие сведений, предусмотренных пунктом 3.3.2, требованиям документации об электронном аукционе, а именно:

В документации об электронном аукционе Приложение №1 к ТЗ (требования к товарам) установлены требования к товару:

– подпункт № 1 «Угольник полипропиленовый (тип 1)», «Рабочее давление», «≤ 2.5», «МПа».

Первая часть заявки содержит показатели товара:

– подпункт №1 «Угольник полипропиленовый (тип 1)», «Рабочее давление», «25», «МПа», что не соответствует требованиям документации об электронном аукционе.

В своей жалобе Общество указывает на то, что Приложение № 1 к ТЗ (требования к товарам) размещен в формате, не позволяющем осуществить полноценное ознакомление с его содержанием, и в каждом из доступных форматов чтения данного документа по параметру «Рабочее давление» для товара «Угольник полипропиленовые (тип 1)» требуемое значение видится как «≤25».

При детальном рассмотрении было установлено, что в подпункте 1 «Угольник полипропиленовый (тип 1)» для параметра «Рабочее давление» установлено значение «≤ 2.5», «МПа». Вместе с тем формат и запись указанного не позволяют однозначно распознать и прочесть значение как «≤2.5», и указанное значение видится как «≤25». При этом параметры для других товарных позиций, прописанные через десятичные дроби читаются более отчетливо.

Данное обстоятельство позволяет напрямую влияет на возможность правильного заполнения участником своей заявки, а несоответствие представленного параметра требованиям Аукционной документации является основанием для отклонения заявки участника.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные действия Заказчика при проведении Аукциона, установила, что порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленным в Документации, необъективно затрудняет их уяснение и не позволяет участнику представить надлежащее предложение, что недопустимо при проведении закупок.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что размещенная Заказчиком Аукционная документация нарушает положения действующего законодательства, не позволяя оценить обоснованность действий Заказчика по отклонению заявки Заявителя.

Вместе с тем Комиссия, рассматривая действия Заказчика при проведении Аукциона, установила, что порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленный в Аукционной документации, не позволяет участнику Аукциона представить надлежащее предложение, поскольку требования к

товарам, подлежащим использованию при оказании услуг, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении Закупки.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Аукционная документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию Аукционной документации является ничем иным как злоупотреблением правом.

При этом, положения Аукционной документации не позволяют потенциальному участнику выразить только согласие на выполнение работ на условиях Документации.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках. При формировании Аукционной документации необходимо принимать во внимание, что обязанность Заказчика по подготовке документации (инструкции) обусловлена необходимостью достижения упорядочения и приведения к единообразию в понимании как требований Заказчика к составу и содержанию заявки на участие в Закупке, так и требований к товару (показателям, его характеризующим).

Так, Аукционная документация предназначена для отбора лиц, которые имеют возможность удовлетворить потребность Заказчика на объявленных условиях, при этом не предоставляя Заказчику право избирать потенциального контрагента по критериям надежности указанных субъектов и отдавать предпочтение в зависимости от уровня заинтересованности таких участников.

Комиссия отмечает, что столь детальное описание характеристик материалов, при наличии возможности без ущерба удовлетворению потребности Заказчика как конкретизировать потребность, так и ограничиться установлением требований о соответствии товаров общепринятым стандартам, необоснованно ведет к затруднению подачи надлежащей заявки (при возложении на участника Закупки обязанности по соответствующему формированию предложения об условиях выполнения работ) и, как следствие, влияет на уровень конкуренции при проведении процедуры.

Данный правовой подход в наибольшей степени отвечает правовому режиму, который установлен Законом о защите конкуренции и Законом о закупках, в то время как действия Заказчика в настоящем случае были направлены на введение в заблуждение участников Закупки и ограничение их количества.

На основании вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, поскольку сама Аукционная документация не соответствует положениям законодательства. Требования, указанные Заказчиком, приводят к необоснованному ограничению количества лиц, участвующих в Закупке.

В этой связи Комиссия признает жалобу Заявителя на действия Заказчика при

проведении Закупки обоснованной.

В свою очередь представитель Заказчика на заседании Комиссии отметил, что по результатам проведения оспариваемой закупочной процедуры 11.05.2019 был заключен договор № 171/19-223.

В соответствии с пунктом 47.1 Положения о закупках Заказчика заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, Положением о закупках предусмотрено, что заключение договора по итогам Закупки возможно не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола оценки и сопоставления заявок.

Как установлено Комиссией, итоговый протокол размещен в ЕИС 30.04.2019.

При этом десятый день приходился на 10.04.2019, что являлось нерабочим днем.

В силу статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

С учетом того, что 11.05.2019 и 12.05.2019 также являлись не рабочими днями, срок десятидневного запрета на заключение договора в таком случае сдвигался на 13.05.2019. Вместе с тем договор по результатам Аукциона заключен ранее указанной даты, то есть в нарушение требований пункта 47.1 Положения о закупках Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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.

Таким образом, договор от 11.05.2019 № 171/19-223, заключенный по итогам проведения Аукциона, заключенный с нарушением пункта 47.1 Положения о закупках является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ.

С учетом 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 «ЮнионТрейд» (ОГРН: 1107746523048, ИНН: 7728740765) на действия ГБУ «Жилищник района Орехово-Борисово Северное» (ОГРН: 1157746547815, ИНН: 7724322904) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-1108/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.05.2019 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 решения Комиссии от 16.05.2019 по делу по делу № 077/07/00-1108/2019,

## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «Жилищник района Орехово-Борис Северное» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для выполнения сантехнических работ в МКД района Орехово-Борисово Северное в 2019 году (реестровый № 31907753852, далее — Аукцион), а именно:

1.
  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 16.05.2019 по делу по делу № 077/07/00-1108/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее десяти 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 16.05.2019 по делу по делу № 077/07/00-1108/2019.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 21.06.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.06.2019 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.

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.