

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11467/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.07.2020 г. Москва

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

в присутствии представителей посредством видеоконференцсвязи:

от ООО «Студия Успеха» - <...> (по доверенности от 01.10.2019),

от ООО «Автодор-Платные дороги»: <...> (доверенность от 07.07.2020 № 167/2020),

рассмотрев жалобу ООО «Студия Успеха» (далее — Заявитель) на действия ООО «Автодор-Платные дороги» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку полиграфической продукции для нужд ООО «Автодор – Платные Дороги» (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства) (реестровый № 32009174439) (далее — Конкурс);

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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

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

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 Конкурса в электронной форме на право заключения Договора на изготовление и поставку полиграфической продукции для нужд ООО «Автодор – Платные Дороги» (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства), реестровый номер <...> от 23.06.2020 Заявителю отказано в допуске к дальнейшему участию в Конкурсе со следующим обоснованием:

«В соответствии с частью 2 раздела IV Документации первая часть заявки на участие в Конкурсе, составленная по форме, установленной Приложением № 2 к Документации, должна содержать предложение участника об условиях исполнения договора, соответствующее всем условиям исполнения договора, изложенным в Технической части (Приложение № 1 к Конкурсной документации), в том числе описание поставляемого товара/выполняемой работы/оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, оформленное в соответствии с требованиями Приложения № 5 к Конкурсной документации. В соответствии с инструкцией по заполнению форм и порядку подачи заявки сведения, которые содержатся в заявке участника закупки, не должны допускать двусмысленных толкований, должны быть в полном объеме отражены, частичное предложение по предмету договора не допускается. В соответствии с требованиями Приложения № 2 к Документации участник № 4 в первой части своей заявки выразил свое безусловное и безотзывное согласие заключить Договор на условиях, указанных в проекте Договора (Приложение № 6 к Конкурсной документации), а также конкурсной заявке, в случаях, установленных в Конкурсной документации. 1. В Описании качественных, количественных характеристик товаров/работ/услуг и иных предложениях об условиях исполнения Договора отсутствует информация: - соответствующая пунктам 3.2 – 3.10 части 3 и частям 4 – 6 Технического задания на изготовление и поставку полиграфической продукции для нужд ООО «Автодор – Платные Дороги» (Техническая часть, Приложение № 1 к Конкурсной документации) (далее – Техническое задание); - информация, соответствующая Приложениям № 1,

№ 2 к Техническому заданию (Приложение № 1. Техническая часть). Перечисленные нарушения являются основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии конкурсной заявки участника № 4 требованиям и условиям, предусмотренным Документацией и, как следствие, отказом в допуске к участию в Конкурсе в соответствии с пунктами «а» и «г» части 3 раздела V Документации и пунктами «в» и «е» части 1 статьи 40 Положения.»

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Во исполнение приведенной нормы права Заказчиком разработана и утверждена Конкурсная документация, в частности Техническая часть документации, в которой им предъявлены требования к поставляемому товару, а также составлена описательная часть условий технического задания и договора.

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 описании 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.

В Техническом задании Заказчиком сформулированы требования к поставляемому товару, в частности к упаковке, а также к условиям исполнения договора.

Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки выкопированных условий технического задания и конкретных показателей товара, в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закреплённому принципу равенства участников гражданских правоотношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (пункт 5 статьи 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ), поскольку подобное

требование не только является бесполезным дублированием требований конкурсной документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели в части упаковки, если участником дано согласие на предъявленные заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в конкурсе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

Соответственно выражение согласия участником Конкурса на поставку товара в соответствии с характеристиками, установленными Заказчиком в Конкурсной документации, не приводит к несоблюдению его потребности или возможности закупки товара, неудовлетворяющего его потребности.

Исходя из первой части заявки Заявителя, им выражено безусловное и безотзывное согласие заключить договор с Заказчиком на условиях, указанных в проекте договора, а также конкурсной заявке, в случаях, установленных в Конкурсной документации.

Также Комиссия обращает внимание, что в целях обеспечения конкуренции на торгах заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, а также условиями определенными им в Конкурсной документации, и не предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены Заказчиком в документации. Указанное изменение сократит возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик и условий исполнения в Конкурсной документации, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

На заседании Комиссии представитель Заказчика подтвердил, что фактически положения Технического задания являлись неизменными и подлежали дословному копированию с учетом явно усложненного порядка представления технического предложения.

Следовательно, отклонение заявки Заявителя является следствием утверждения Заказчиком ненадлежащих требований к участникам процедуры.

Более того, Комиссия считает необходимым отметить, что из 11 участников Конкурса 7 было отклонено при рассмотрении первых частей заявок по схожим основаниям.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика не отвечают принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом у Комиссии отсутствуют основания для выдачи Заказчику обязательного

для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений, поскольку аналогичное предписание выдано в рамках дела № 077/07/00-11177/2020.

Также установлено, что пунктом 3.5 Проекта договора предусмотрено, что исполнитель обязан соблюдать требования, содержащиеся в Техническом задании.

На основании вышеуказанного положения Закупочной документации Комиссия считает необходимым отметить, что в случае признания Заявителя победителем процедуры, Заказчик имеет право отразить в проекте договора те положения Технической части Закупочной документации, которые Заявитель не отразил в первой части своей заявки, так как им было выражено согласие с условиями Закупочной документации.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Студия Успеха» (ОГРН: 1157847181546, ИНН: 7814233568) на действия ООО «Автодор-Платные дороги» (ОГРН: 1027700430889, ИНН: 7729314745) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Установить в действиях ООО «Автодор-Платные дороги» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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