

1. Открытое акционерное общество «Межрегиональный специализированный почтовый центр» (ОАО «МСПЦ»)

ул. 1-я Дубровская, д. 13А, стр. 2, оф. 501, Москва, 115088

2. ФГУП «Почта России»

ш. Варшавское, д. 37, Москва, 131000

3. ЗАО «Сбербанк-АСТ»

пер. Б. Саввинский, д.12, стр.9, Москва, 119435

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2162/77-17 о нарушении процедуры торгов и порядка

заключения договоров

02.10.2017 Москва

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

при участии в заседании:

от ОАО «МСПЦ»

от ФГУП «Почта России»

рассмотрев жалобу ОАО «МСПЦ» на действия заказчика – ФГУП «Почта России» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по изготовлению новогодних детских подарков,

УСТАНОВИЛА:

открытое акционерное общество «Межрегиональный специализированный почтовый центр» (далее — Заявитель, общество) обратилось в адрес Московского УФАС России с жалобой на действия федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (далее — Заказчик, предприятие) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по изготовлению новогодних детских подарков (реестровый номер извещения 0500400001217001540).

Жалоба предъявлена со ссылкой на статью 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135—ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) и мотивирована необоснованным отклонением заявки общества, что привело к безосновательному ограничению конкуренции на торгах.

В заседании представители Заявителя доводы и требования жалобы поддержали.

Представители заказчика по жалобе возражали, представили документы по оспариваемой процедуре.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе), названный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения Эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 указанного закона; особенностей исполнения контрактов; мониторинга закупок товаров, работ, услуг; аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг; контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Из материалов дела следует, что на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) предприятием размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках) в редакции, действующей на момент объявления Аукциона.

Извещение о проведении аукциона размещено в ЕИС 09.08.2017. Дата окончания подачи заявок на участие — 01.09.2017; дата проведения аукциона — 11.09.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 96 673 200,00 руб.

В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 1 Закона о закупках Распоряжением Правительства Российской Федерации от 31.12.2016 № 2931-р утвержден перечень федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства.

Распоряжением Правительства Российской Федерации № 1340-р от 27.06.17 (далее — Распоряжение № 1340-р) ФГУП «Почта России» включено в данный перечень.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее —

Закон 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 3.2 Положения о закупках закупки иных товаров, работ, услуг осуществляются Заказчиком в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе.

Аукционная документация подготовлена в соответствии с Законом о контрактной системе.

Таким образом, на момент публикации извещения о проведении аукциона (09.08.2017) Заказчик, будучи субъектом Закона о закупках, применял положения законодательства о контрактной системе на основании Положения о закупках.

В этой связи жалоба рассмотрена на основании частей 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, с учетом юрисдикционного порядка, установленного статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая положения статьи 23 названного закона, то есть рассмотрено дело о нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции, но по правилам статьи 18.1 названного закона с целью реализации полномочий, предусмотренных статьей 23 Закона и возможности скорейшего восстановления нарушенных прав заявителя в административном порядке (статья 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ)), поскольку это отвечает части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции и не противоречит Закону о контрактной системе.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.09.2017 заявка общества (порядковый № 3) отклонена от участия в процедуре со следующим обоснованием: «на основании пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заявка участника признана несоответствующей требованиям, установленным п. 13.1 «Информационная карта аукциона» «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе» и Технического задания (Приложения № 2 к аукционной документации): участником в составе заявки по пункту 2 конфета «Лакомка» вкус грецкий орех или эквивалент с характеристиками «Вафельные конфеты высшего сорта, имеющие начинку с молочным вкусом грецкого ореха, между слоями хрустящих вафель. Кондитерское изделие, должно содержать не менее 25 % отделяемой составной массы шоколада от общей массы изделия» предложена к поставке «Любимая шапочка» (Сарапульская кондитерская фабрика). Согласно информации от производителя данная конфета производится со следующими характеристиками «Конфеты с начинкой типа пралине с добавлением арахиса между слоями вафель, глазированные шоколадной глазурью», таким образом участником предоставлена недостоверная информация, которая не соответствует требованиям документации».

Согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и 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 страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 названного закона, или предоставления недостоверной информации.

Пунктом 13.1 Информационной карты Аукционной документации установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работ для выполнения которых используется товар, должна содержать следующую информацию: согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной Документацией, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в аукционной документации содержится 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 страны происхождения товара, либо согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, 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 страны происхождения товара и, если участник аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в аукционной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным аукционной Документацией, при условии содержания в ней указания 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 страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в аукционе 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 страны происхождения товара.

В пункте 2 Приложения № 1 к Техническому заданию Аукционной документации установлены требования к конфете «Лакомка», вкус грецкий орех или эквивалент со следующими характеристиками: вафельные конфеты высшего сорта, имеющие начинку с молочным вкусом грецкого ореха, между слоями хрустящих вафель. Кондитерское изделие, должно содержать не менее 25 % отделяемой составной массы шоколада от общей массы изделия.

Кроме того, товар должен соответствовать требованиям ГОСТ 4570-2014.

Исходя из указанных положений Аукционной документации, участнику Аукциона в

рамках исполнения договора необходимо поставить конфету «Лакомка» со вкусом грецкого ореха или эквивалент с конкретными характеристиками, соответствующими требованиям названной документации.

В ходе заседания Комиссией установлено, что в пункте 4 первой части заявки общества содержится информация о конфете «Любимая шапочка» с характеристиками, идентичными предусмотренным Заказчиком в Аукционной документации, а также указан производитель продукции — ООО «Сарапульская кондитерская фабрика» (далее — Фабрика).

Как указали представители предприятия, последнее направило в адрес вышеназванного производителя запрос (исх. от 06.09.2017 № 6/Н) о предоставлении сведений о составе конфеты «Любимая шапочка», с целью проверки достоверности указанной обществом информации в части состава спорной конфеты, в ответ на который (исх. от 07.09.2017 № 837/05) Фабрика сообщила, что конфета «Любимая шапочка» производится со следующим составом: «конфеты с начинкой типа пралине с добавлением арахиса между слоями вафель, глазированные шоколадной глазурью», что не соответствует требованиям Аукционной Документации о наличии вкуса грецкого ореха. Таким образом, ввиду отсутствия в составе предлагаемой обществом конфеты грецкого ореха, как отмечает Заказчик, заявка общества была отклонена в связи с предоставлением недостоверной информации.

Между тем, на заседании Комиссии обществом представлено письмо от Фабрики (исх. от 29.08.2017 № 812/05), согласно которому конфеты «Любимая шапочка» производятся Фабрикой по индивидуальным заказам в соответствии с требованиями заказчиков при соблюдении обязательных требований к качеству, установленных ГОСТ 4570-2014.

В частности, как указано в данном письме, по обращению Заявителя была проработана технологическая возможность изготовления конфет «Любимая шапочка» с начинкой с молочным вкусом грецкого ореха, между слоями хрустящих вафель, с содержанием не менее 25% отделяемой массы шоколада от общей массы изделия. Изготовление продукции по индивидуальному заказу может производиться также с использованием оригинальных названий, предложенных заказчиком.

Таким образом, само название конфет не имеет принципиального значения при определении рецептуры.

Комиссия учитывает, что общество заблаговременно обратилось в адрес производителя с запросом на предмет возможности поставки именно той продукции, которая требуется Заказчику.

Располагая достоверными сведениями от производителя, общество указало в составе заявки те характеристики продукции, которые оно намеревалось и имело возможность представить, абсолютно обоснованно рассчитывая на производителя, недвусмысленно указавшего на возможность изготовления и поставки именно требуемой продукции.

Комиссия считает, что общество действовало добросовестно и его действия в полной мере отвечают обычаям делового оборота и гражданско-правовой этики.

В то же время, под недостоверными сведениями следует понимать те сведения, которые не соответствуют действительности, и заявка общества отклонена предприятием именно в связи с представлением недостоверных сведений.

При таких данных у Заказчика отсутствовали правовые и фактические основания для отклонения заявки общества.

Направление самим предприятием в адрес производителя запроса об обратном не свидетельствует, поскольку в данном ответе (исх. от 07.09.2017 № 837/05) Фабрика не опровергает ранее представленный ею ответ о том, что она изготовит и поставит продукцию в соответствии с требованиями заказчика.

Содержание ответа зависит от существа запроса.

Комиссия считает, что, таким образом, заявка общества была отклонена необоснованно и не может в рассматриваемом случае поддержать правовой подход Заказчика.

Антимонопольный орган, выступающий регулятором, при проверке той или иной закупочной процедуры исходит из необходимости обеспечения конкуренции и нивелирования любых безосновательных ограничений с целью соблюдения прав более слабой стороны — участников.

Наибольшее количество участвующих в торгах лиц способно увеличить как уровень конкуренции между участниками, так и удовлетворяемость потребностей заказчика.

Действуя разумно и добросовестно, организатор торгов должен способствовать формированию наибольшего по количеству состава участников торгов.

В сложившейся ситуации, учитывая, что общество имело возможность поставить требуемую продукцию и представило в отношении нее те сведениями, которыми располагало, добросовестно полагаясь на ответ производителя, отклонение его заявки не обеспечит конкуренцию и нарушат его права.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Положения приведенной нормы распространяются на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках (часть 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция должна быть обеспечена и при проведении закупочных процедур в рамках законодательства о контрактной системе.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае безосновательное отклонение по существу соответствующего требованиям участника, представившего достоверные сведения, ограничивает его права на участие в конкурентной процедуре и нарушает конкуренцию за счет необоснованного отсека одного из хозяйствующих субъектов.

В этой связи Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной и признает за ним нарушение, указанное в жалобе (часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

В целях восстановления законности и нарушенных прав общества в административном порядке на основании статьи 11 ГК РФ, Комиссия, руководствуясь статьей 23 Закона о защите конкуренции, считает необходимым выдать предприятию обязательное к исполнению предписание о необходимости устранения выявленного нарушения и повторного проведения процедуры рассмотрения заявок с учетом настоящего решения.

С учетом изложенного и руководствуясь частями 1 и 5 статьи 17, частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

1.

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

1. Открытое акционерное общество «Межрегиональный специализированный почтовый центр» (ОАО «МСПЦ»)

ул. 1-я Дубровская, д. 13А, стр. 2, оф. 501, Москва, 115088

2. ФГУП «Почта России»
ш. Варшавское, д. 37, Москва, 131000

ЗАО «Сбербанк-АСТ»
пер. Б. Саввинский, д.12, стр.9, Москва, 119435

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2162/77-17 о нарушении процедуры

торгов и порядка заключения договоров

02.10.2017 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.10.2017 по делу № 1-00-2162/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Почта России» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по изготовлению новогодних детских подарков (реестровый № 0500400001217001540) (далее – Аукцион), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.09.2017, а также протокол подведения итогов электронного аукциона от 13.09.2017, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику назначить новую дату и время рассмотрения заявок на участие в Аукционе, дату подведения итогов Аукциона.
3. Заказчику уведомить участников, подавших заявки на участие в

Аукционе, о дате и времени рассмотрения заявок на участие в Аукционе, дате подведения итогов Аукциона.

4. Заказчику провести процедуру рассмотрения заявок повторно с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 02.10.2017 по делу № 1-00-2162/77-17.
5. Заказчику разместить вышеуказанные изменения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 02.11.2017.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 09.11.2017 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.