

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1533/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
04.02.2021 г. Москва

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

<...>

при участии представителя ГБУ г. Москвы «Жилищник района Северный»,

в отсутствие ООО «Строй Арсенал» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 29.01.2021 № ЕИ/4932/21);

рассмотрев жалобу ООО «Строй Арсенал» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Северный» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на закупку строительного материала для проведения капитального ремонта Малахитовая д.8 к.3 (реестровый № 32109892185) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 12 947 869,98 руб. размещено на официальном сайте 14.01.2021.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок от 25.01.2021 следует, что заявка Общества (порядковый номер — 555775) отклонена в связи с отсутствием в заявке конкретных показателей товара в соответствии с требованиями аукционной документации.

В своей жалобе Заявитель указывает, что им было представлено согласие на поставку товаров согласно положениям Закупочной документации, в связи с чем его заявка в полной мере отвечала установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупках 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.

Пунктом 8.3 Информационной карты установлено, что количество, объем, место, условия и сроки оказываемых услуг установлены проектом договора и

Техническим заданием.

При этом количество поставляемого товара определяется в соответствии с приложениям №1 Спецификация, к Техническому заданию (п. 7 Технического задания).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что подпункт 2 пункта 8.9. Закупочной документации содержит следующее требование:

«при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.»

Файл «Спецификация товаров» является составной частью Закупочной документации. Так же данный файл содержит инструкцию по заполнению заявки.

Комиссия оценивает доводы Заказчика как несостоятельные ввиду того, что большинство позиций спецификации содержат безальтернативные требования к материалам.

Более того, по ряду позиций Заказчик установил требования о соответствии материалов определенным государственным стандартам.

Стоит учитывать, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар на момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в пункте 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом Российской Федерации в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции.

Также Комиссия отмечает, что учитывая, что Заказчиком в Закупочной документации установлено требование о соответствии товара государственным стандартам, а также принимая во внимание, что требования к товарам в большинстве случаев сформулированы таким образом, при котором участникам надлежит исключительно воспроизвести установленное Заказчиком требование представляется возможным сделать вывод о том, что участник может задекларировать соответствие предлагаемого товара требованиям документации, что, в свою очередь, не будет противоречить действующему законодательству в сфере закупок.

Таким образом, подавая заявку участник в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается со всеми требованиями документации и принимает на себя обязательство осуществить поставку материалов с соответствующими характеристиками.

При таких обстоятельствах, с целью удовлетворения потребностей Заказчика участникам достаточно выразить согласие на поставку материалов в соответствии с требованиями Закупочной документации, а равно отсутствует необходимость дублировать положения спецификации в заявках участников.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Вместе с тем отклонение заявки по формальному основанию вышеуказанным принципам не соответствует.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о неправомерности отклонения заявки Общества, и нарушению Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Следовательно, жалоба Заявителя признается обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строй Арсенал» (ИНН: 7722414571, ОГРН: 5177746097700) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Северный» (ИНН: 9715005109, ОГРН: 5147746334137) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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