

1. ООО «Страйк Сити»

Эльдорадовский пер., д. 5, Москва, 125167

2. ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии»

Ленинский пр-т, д. 17, Москва, 119071

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-480/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.03.2018 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Страйк Сити» (далее - Заявитель) на действия заказчика — ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по поставке, монтажу и вводу в эксплуатацию систем вентиляции в бактериологической лаборатории, расположенной по адресу: г. Москва, Коломенский проезд, д. 4 стр. 12 (реестровый № 31806040358) (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.

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

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.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона 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.

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

Заказчиком 05.02.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона. Начальная (максимальная) цена договора — 9 049 934,91 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 05.03.2018 № б/н заявке Заявителя отказано в допуске к участию в Аукционе в соответствии с пунктом 14.4 Положения о закупках. Согласно данному протоколу заявка Заявителя не

соответствует требованиям Аукционной документации, а именно:

- В пункте 58 «Краски тип 5» Формы 2 Аукционной документации не представлены сведения, а именно требуется: «Марка краски» «МА-15; МА-25». Участник указывает «Марка: МА-25», а также указывает «Краски МА-15: для покрытия внутри помещений», что является предоставлением недостоверных сведений, так как нет возможности определить какой конкретно будет марка краски (МА-15 или МА-25);
- В пункте 93 «Трубы электротехнические тип 2» Формы 2 Аукционной документации не представлены сведения, а именно требуется: «Трубы электротехнические» «гофрированные или гладкие». Участник указывает: «Трубы электротехнические гофрированные», а также указывает «Степень защиты труб электротехнических гладких IP 55», что является предоставлением недостоверных сведений, так как нет возможности определить какие конкретно будут трубы электротехнические (гофрированные или гладкие);
- В пункте 41 «Узлы трубопроводов тип 1» не представлены сведения, а именно требуется: «Тройник: Тип» «переходной; равнопроходной». Участник указывает: «Тройник: Тип равнопроходной», а также указывает «D 26,9 мм», «D¹ 21,3 мм», «T¹ 2,0 мм», согласно ГОСТ 17376-2001 параметры D¹ и T¹ соответствуют переходному тройнику, что является предоставлением недостоверных сведений, так как нет возможности определить какой конкретно будет тип тройника (переходной или равнопроходной).

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 закупки представить надлежащее предложение, что недопустимо при проведении закупок.

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

В соответствии с пунктами 1 и 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: 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; требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных

характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Формой 2 Аукционной документации утверждены «Сведения о качестве технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, предоставление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме». Заказчиком в Форме 2 Аукционной документации также предусмотрена инструкция по предоставлению сведений в первой части заявки (далее — Инструкция).

Так, пунктом 58 Формы 2 Аукционной документации определены технические характеристики «Краски тип 5»:

«Марка краски» — МА-15; МА-25;

«Краски МА-15» — для наружных покрытий; для покрытий внутри помещений.

Комиссией установлено, что Заявителем в заявке по данному пункту указано — «Марка краски» — МА-25, «Краски МА-15» — для покрытий внутри помещений.

Из возражений Заказчика следует, что предоставленные участником сведения противоречат друг другу, так как участник предлагает краску марки МА-25 и одновременно указывает значение характеристики для другой краски марки МА-15.

Комиссия отмечает, что из Инструкции следует, что в случае, если значения или диапазоны значений параметра указаны с использованием символа «точка с запятой», союза «или» - участнику закупки необходимо предоставить одно из указанных значений или диапазонов значений, указанный через данный символ.

Таким образом, Заявитель, руководствуясь Инструкцией, указал в графе «Марка краски» одно из указанных Заказчиком значений — МА-25, а также в графе «Краски МА-15» - для покрытий внутри помещений.

Необходимо отметить, что из Инструкции не следует, что графа «Краски МА-15» является изменяемой, а также не следует, что в случае указания участником в графе «Марка краски» - МА-25, необходимо не указывать значения нижеследующих граф данного пункта, указанных для марки МА-15.

Аналогичные положения, вводящие в заблуждение потенциальных участников также установлены в пунктах 41 и 93 Формы 2 Аукционной документации, по которым Заказчиком в отношении заявки Заявителя принято идентичное решение.

Между тем, в контексте изложенного, представляется бессмысленным и безосновательным установление таких требований, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку документация о закупке не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком

предоставленных ему прав по самостоятельному формированию документации о закупке является ничем иным как злоупотреблением правом.

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 документации об аукционе 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 аукционе, 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.

О негативных последствиях применения составленной Заказчиком Аукционной документации свидетельствует также тот факт, что Заказчиком 14 из 20 заявок участников, изъявивших желание участвовать в Аукционе, отклонены по аналогичным основаниям, связанным с невозможностью установления действительной потребности Заказчика, что также подтверждает тот факт, что Аукционная документация составлена таким образом, что вместо исполнения своего прямого предназначения в виде определения потребности Заказчика и оказания помощи участникам в формировании заявки, фактически не позволяет участникам однозначно определить характеристики товара.

Таким образом, порядок изложения заказчиком технических требований к товарам, установленным в документации, не позволяет участнику закупки представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик, не учитывая предмет закупки, установил чрезмерные требования к товарам, подлежащим использованию при выполнении подрядных работ, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

На основании изложенного, Комиссия расценивает действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя на основании документации о закупке, фактически возлагающей на участника не только обязанность по изъвлению воли и согласия на выполнение работ, но прежде всего обязанность по выявлению действительной потребности Заказчика, как противоречащие положениям действующего законодательства о закупках.

Таким образом, действия Заказчика в отсутствие правовых оснований для отклонения заявок участников могут быть оценены не иначе как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер, поскольку именно за счет действий Заказчика существенно затрудняется исполнение целей, установленных Законом о закупках.

Заказчиком не представлено доказательств невозможности получения результата работ заявленного качества в случае указания в Аукционной документации в качестве требований к товарам и материалам, используемым при выполнении работ, исключительно на необходимость их соответствия положениям национальных стандартов, технических условий и т.п.

В свою очередь, доводы Заказчика о желании подобными действиями предоставить участникам свободу выбора несостоятельны, так как фактически, как следует из протокола рассмотрения заявок, его действия приводят к противоположным результатам, лишь вводя в заблуждение участников Аукциона и возлагая необходимость предугадать действительную потребность Заказчика.

Соответственно, Комиссия усматривает нарушение Заказчиком положений пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, поскольку сама Аукционная документация не соответствует положениям действующего законодательства, технические требования, указанные Заказчиком, вводят участников закупки в заблуждение и приводят к необоснованному ограничению количества лиц, участвующих в закупке, что не может обуславливать правомерность отклонения заявки участника.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Страйк Сити» (ИНН: 7714550700; ОГРН: 1047796317183) на действия ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (ИНН: 7725034169; ОГРН: 1027700456156) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3 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 № 1-00-480/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.03.2018 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 20.03.2018 по делу № 1-00-480/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по поставке, монтажу и вводу в эксплуатацию систем вентиляции в бактериологической лаборатории, расположенной по адресу: г. Москва, Коломенский проезд, д. 4 стр. 12 (реестровый № 31806040358) (далее — Аукцион), а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Аукционе с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию, а также в сообщение о проведении Аукциона, размещенное на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП», с учётом решения Комиссии от 20.03.2018 по делу № 1-00-480-77-18.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (пяти) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, новой дате рассмотрения заявок на участие в Аукционе и проведения Аукциона.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 26.06.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 26.06.2018 с приложением подтверждающих документов.

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

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.