

ООО «ЛЕБОСКА»

Садовая Б. ул., д. 14, стр. 6, пом. 415,
эт. 4, г. Москва, 123001

ООО «Автодор-Платные дороги»

Страстной бульвар, д. 9,
г. Москва, 127006

ООО «Автодор-ТП»

Страстной бульвар, д. 9,
г. Москва, 127006

ООО «ЭТП ГПБ»

**Миклухо-Маклая ул., д. 40, подвал,
пом. I, ком 25, г. Москва, 117342**

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11177/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.07.2020 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

в присутствии представителей посредством видеоконференцсвязи:

от ООО «ЛЕБОСКА»:

от ООО «Автодор-Платные дороги»:

рассмотрев жалобу ООО «ЛЕБОСКА» (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 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.

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 участнику ООО «ЛЕБОСКА» (идентификационный номер заявки - 6) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе 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 № 6 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:

- о наименовании, основных требованиях и объеме, соответствующая таблице № 1 части 2 Технического задания на изготовление и поставку полиграфической продукции для нужд ООО «Автодор – Платные Дороги» (Техническая часть, Приложение № 1 к Конкурсной документации) (далее – Техническое задание);

- в пункте 10 таблицы № 1 Описания, об упаковке Продукции в упаковочную бумагу/крафт, соответствующая пункту 10 таблицы № 2 части 2 Технического задания.

- о праве Заказчика изменять объемы и график поставки продукции, соответствующая пункту 3.6 части 3 Технического задания;
- о месте указания актуального, точного времени работы мест приемки Продукции, соответствующая пункту 4.4 части 4 Технического задания.
- о поставке Продукции в упаковке, обеспечивающей сохранность ее при транспортировке и хранении, соответствующая пункту 4.5 части 4 Технического задания.
- о праве Заказчика выставить письменную претензию в отношении качества экземпляров, соответствующая пункту 5.3 части 5 Технического задания;

- о комбинированной упаковке нескольких изделий, соответствующая пункту 3.10 части 3 Технического задания;

2. В подпунктах 2 – 5, 7, 8, 14 Описания указан материал упаковки – «упаковочная бумага», что не соответствует материалу, установленному в столбце 3 подпунктов 2 – 5, 7, 8, 14 таблицы пункта 3.1 части 3 Технического задания (упаковка: упаковочная бумага/крафт);

Таким образом, участник не согласился с условиями проекта Договора и направил встречную оферту.

Перечисленные нарушения являются основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии конкурсной заявки участника № 6 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.

Документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, в том числе инструкция по заполнению заявки, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником Конкурса ошибок при заполнении заявки.

В частности из инструкции однозначно не следует каким образом участникам следует читать символ «/».

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 закрепленному 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 аукционе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

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

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

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).

Кроме того, на заседании Комиссии установлено, что из иных положений заявки участника, озвученных на заседании Комиссии представителем Заявителя, можно сделать вывод о соответствии такой заявки требованиям Конкурсной документации. Вместе с тем, по мнению Комиссии, положения документации намеренно усложнены и являются своеобразным «фильтром», отсеивающим неудобных Заказчику участников.

Также 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.

С учетом изложенного, в целях предотвращения затягивания процедуры Закупки в настоящем случае Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о пересмотре первых частей заявок с учетом решения Комиссии.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЛЕБОСКА» (ОГРН: 1127746435662, ИНН: 7714874920) 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. Выдать ООО «Автодор-Платные дороги» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ООО «ЛЕБОСКА»

Садовая Б. ул., д. 14, стр. 6, пом. 415,

эт. 4, г. Москва, 123001

ООО «Автодор-Платные дороги»

Страстной бульвар, д. 9,
г. Москва, 127006

ООО «Автодор-ТП»

Страстной бульвар, д. 9,
г. Москва, 127006

ООО «ЭТП ГПБ»

**Миклухо-Маклая ул., д. 40, подвал,
пом. I, ком 25, г. Москва, 117342**

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-11177/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.07.2020 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 10.07.2020 по делу № 077/07/00-11177/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Автодор-Платные дороги» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные 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), а именно:

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Конкурса;
2. Заказчику назначить новые даты рассмотрения заявок, подведения итогов Конкурса;
3. Заказчику пересмотреть заявки участников Конкурса с учетом принятого решения от 10.07.2020 по делу № 077/07/00-11177/2020;
4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания;
5. Заказчику завершить проведение Конкурса в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупках, Извещения о проведении Запроса котировок;
6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 26.08.2020**;
7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок **до 28.08.2020** 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.

