1. ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС»

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8778/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

115114 МОСКВА ГОРОД НАБЕРЕЖНАЯ ДЕРБЕНЕВСКАЯ ДОМ 7СТРОЕНИЕ 2 ЭТ 3 ПОМ I КОМ 35 (РМ29)

2. РТРС

28.05.2021 г. Москва

129515, МОСКВА ГОРОД, АКАДЕМИКА КОРОЛЕВА УЛИЦА, ДОМ 13, СТРОЕНИЕ 1

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

3. ООО «РТС-ТЕНДЕР»

«…»

в присутствии посредством видео-конференц-связи представителей РТРС, ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС»;

121151, ГОРОД МОСКВА, НАБЕРЕЖНАЯ ТАРАСА ШЕВЧЕНКО, ДОМ 23А, ЭТАЖ 25 ПОМЕЩЕНИЕ № 1

рассмотрев жалобу ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС» (далее — Заявитель) на действия РТРС (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по ремонту кровли, фасада, внутренних помещений проходной к станции № 1 с гаражом для пожарных машин **(реестровый № 32110214312)** (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 его прав и законных интересов при проведении Конкурса, выразилось в ненадлежащем формировании положений

Конкурсной документации.

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.

Как следует из доводов жалобы Заявителя, положения Конкурсной документации составлены таким образом, при котором участники процедуры могут быть введены в заблуждение, что препятствует формированию и подаче заявки для принятия участия в процедуре.

Так, Заявитель указывает, что в составе заявки участнику необходимо представить первую часть заявки заполненную в строгом соответствии с установленными Заказчиком требованиями.

В силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной

процедуре должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Заказчиком в образцах форм, входящих в состав заявки на участие в конкурсе, предусмотрена форма первой заявки, предполагающая предоставление предусмотренных Заказчиком сведений.

Как указывает Заявитель, несоблюдение установленной формы и правил заполнения первой части заявки является основанием для отклонения заявки Заявителя, при этом, Заказчик не предусматривает возможности предоставление необходимых сведений в любой доступной участнику форме.

Заказчик на заседании с доводами жалобы в рассматриваемой части не согласился, а также указал, что данная форма была разработана с целью оптимизации представления таких сведений. Так, установленная форма задает структуру и содержание первой части заявки. Участнику необходимо представит сведения, касающиеся его предложения.

При этом Комиссия отмечает, что Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности представления первой части заявки по установленной Заказчиком форме.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в рассматриваемой части.

Также в составе жалобы Заявитель ссылается, что для принятия участия в процедуре участнику не только необходимо выразить согласие на участие в процедуре на объявленных условиях, но также представить технические характеристики товара, который будет использован при выполнении обязательств по договору. Вместе стем, как указывает Заявитель некоторые характеристики товара могут быть известны исключительно после проведения испытаний конкретной партии товара. Так, например, по параметрам «Гибкость», «Теплостойкость» и т.д.

Установлено, что процедура проводится на выполнение работ по ремонту кровли, фасада, внутренних помещений проходной к станции № 1 с гаражом для пожарных машин.

Согласно требованиям Технического задания применяемые материалы, конструкции и оборудование должны соответствовать ГОСТ, ТУ, санитарным и противопожарным требованиям.

При этом, участнику для принятия участия в процедуре необходимо в составе первой части заявки представить технические характеристики материалов. Так, в установленной Заказчиком форме предусмотрено: «В ходе выполнения работ мы обязуемся использовать материалы, в том числе материалы с товарными знаками, указанными в ведомости объемов работ за исключением:

№ пункта	Наименование	Наименование материала, в т.ч.	Характеристики материала, предлагаемого нами к использованию,

№ пункта ведомости объемов работ	материала, в т.ч. товарный знак материала согласно ведомости объемов работ	товарный знак материала (при наличии), предлагаемого нами к использованию	полностью соответствующие указанным в графе «Наименование работ и затрат, характеристика оборудования» Ведомости объемов работ

Таким образом, для принятия участия в процедуре потенциальным участникам необходимо представить технические характеристики товаров, которые будут использоваться при выполнении работ.

При этом в ведомости работ, Заказчиком предусмотрено более 100 позиций, которые должны быть использованы при выполнении работ, в том числе щит ЩР, автоматический выключатель, грунтовка, смеси сухие, плитка, клей монтажный, рейки деревянные, плинтусы и т. д.

При этом в пункте 2.1. Проекта договора установлено, что подрядчик обязан выполнить работы с надлежащим качеством, в полном объеме в соответствии с Техническим заданием и Локальным сметным расчетом, и сдать их результат Заказчику в состоянии, соответствующем условиям настоящего Договора.

В соответствии с пунктом 2.1.5 Проекта договора подрядчик обязан обеспечить объект всеми необходимыми конструкциями, системами, инструментами, приспособлениями, строительной техникой, материалами и комплектующими, их доставку, приемку, разгрузку и хранение. Организовать контроль качества поступающих материалов и комплектующих.

Форма предоставления сведений о товаре, предусмотренная Заказчиком в Конкурсной документации, обязывающая участников закупки представлять конкретные характеристики товара.

Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в 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 п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, подержан 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, закрепленному в статье 8 Закона о контрактной системе.

Комиссия полагает возможным допустить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации, к рассматриваемым правоотношениям.

Комиссия Управления отмечает, что в силу того, что Заказчиком в документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки дублировать такие положения в заявках, поскольку потребность заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участников закупки согласия на поставку товара, соответствующего требованиям, изложенным заказчиком в ведомости объемов работ, содержащей характеристики товара, необходимые заказчику.

В целях выражения готовности поставки товара в соответствии с требованиями документации, участнику закупки достаточно выразить свое согласие на поставку товара в соответствии с требованиями документации, что не лишает в последующем возможность Заказчика соотнести фактически поставляемый товар с требованиями документации, поскольку положениями документации Заказчиком определены соответствующие параметры товара, которым и должен соответствовать товар, поставляемый при исполнении обязательств по договору.

Таким образом, Заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на использование при выполнении работ товара с качественными характеристиками, определенными им в ведомости работ к Техническому заданию, 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 поставе, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

В связи с чем Комиссия отмечает, что допустимым может являться установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие на поставку товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности или предоставить участнику закупки возможность воспроизводить требования изложенные заказчиком в документации в составе заявки (без изменений и/или без применения инструкции по заполнению заявки), что также позволит сформировать участнику закупки свое предложение, отвечающее потребности заказчика.

Вместе с тем в настоящем случае положения документации обязывают участника закупки предоставить в составе заявки конкретные характеристики товара,

возможность подачи заявки без их предоставления документацией не определена. В связи с чем Комиссия усматривает нарушение в действиях Заказчика при формировании документации, выразившееся в ограничении количества участников закупки при формировании документации.

Комиссия отмечает, что на участие в процедуре было подано 11 заявок, при этом 8 заявок были отклонены при рассмотрении первых частей заявок в связи с несоблюдением правил заполнения первой части заявки, в части представленных технических характеристик.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что документация заказчика не отвечает принципам, предусмотренным пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В этой связи Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы в рассматриваемой части.

Также в составе жалобы указывает не необоснованность предоставления сведений о реестровых записях в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации или в реестре промышленной продукции, произведенной на территории государства — члена Евразийского экономического союза, или в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции, в случае, если сведения о предполагаемом к использованию товаре содержаться в таких реестрах.

Заказчик пояснил, что в соответствии с подпунктом 12 пункта 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке Заказчик вправе установить обязанность представления информации о наименовании страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 указанного Федерального закона, которым является в том числе Постановление Правительства Российской Федерации от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения».

При определении Правил заполнения предложения о поставляемом товаре, выполняемой работе Формы в рамках первой части заявки на участие в закупке, в том числе в части информации «Номера реестровой записи», Заказчик руководствовался необходимостью прогнозирования и фактического учета доли закупок товаров российского происхождения в целях соблюдения требований Постановления Правительства Российской Федерации от 03.12.2020 № 2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения».

При этом, в соответствии с пунктом 4 Правил заполнения предложения о поставляемом товаре, выполняемой работе «Номер реестровой записи» заполнятся Участником только в отношении строк, содержащих сведения о товарах (оборудовании, материалах), при условии, что сведения о предлагаемом к использованию товаре (оборудовании, материале) содержатся в указанных реестрах.

Следовательно, отсутствие соответствующей информации, либо предложение участника закупки товаров иностранного происхождения не влечет за собой отклонения заявки на участие в закупке, что также следует из пункта 1.6.1 Общих положений закупочной документации.

Таким образом, по мнению Заказчика, установление в Конкурсной документации формы заявки и предъявление требований к составу заявки, в том числе указание номера реестровой записи из реестра промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, или из реестра промышленной продукции, произведенной на территории государства – члена Евразийского экономического союза, или из Единого реестра российской радиоэлектронной продукции, предусмотрено и не противоречит требованиям Закона о закупках, и ни коим образом не нарушает права участников закупки.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что участники на момент подачи заявок не обязаны располагать товаром в наличии, тем более, который необходим для выполнение работ по договору. В этой связи Комиссия полагает, что нет необходимости предъявлять к участникам процедуры требование о предоставлении подобного рода сведений о наличии реестровой записи. Вместе с тем, сведения для учета доли закупок товаров российского происхождения в целях соблюдения требований, в случае необходимости можно узнать, из декларируемой участником страны происхождения товара.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в рассматриваемой части.

Также в составе жалобы Заявитель указывает, что Заказчиком при описании предмета закупки имеется указания на товарный знак, при этом допускаются исключительно те товары, которые обозначил Заказчик.

Заказчик пояснил, что указание при описании предмета закупки позиций, содержащих указание на товарные знаки и иной информации,
в том числе информации о модели, марке и т.д., использовалась с целью более точного и четкого описания характеристик предмета закупки.

Вместе с тем, с целью обеспечения конкуренции и возможности предложения участниками закупки иных товарных знаков, моделей, промышленных образцов и т.д. заказчиком, с учётом применения аналогии закона, в составе оспариваемой документации установлена фраза «или эквивалент» как в отношении товарных знаков,
так в отношении моделей и пр.

Более того, доводы Заявителя в отношении использования Заказчиком якобы вида строительного материала, сопровождающегося фразой «или эквивалент», а не товарного знака, в частности в отношении товара «Унифлекс», вводит комиссию в заблуждение, поскольку «Унифлекс» является зарегистрированным товарным знаком (регистрационное удостоверение Российского агентства по патентам и товарным знакам прилагается).

При этом, Заявителем не доказан тот факт, что установленные Заказчиком требования к товару фактически исключают возможность поставки эквивалентного товара, учтивая, при этом тот факт, что Заказчиком предусмотрена возможность

поставки эквивалента, с раскрытием эквивалентных характеристики такого товара.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Также Заявитель указывает, что Заказчик неоднократно вносил изменения в Конкурсную документацию. При этом, как указывает Заявитель, первоначальный текст документации Заказчиком не редактировался, а изменения оформлены им в отельные документы.

Заказчик пояснил, что в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в Единой информационной системе информации о закупке» определён Порядок размещения информации о закупке в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках (далее – Порядок размещения информации о закупке).

В частности, пунктами Порядка размещения информации о закупке в том числе определено, что:

– изменение размещенной в единой информационной системе информации о закупке осуществляется в соответствии с настоящим Положением с размещением документа, содержащего перечень внесенных изменений (пункт 5);

– при изменении размещенной в единой информационной системе информации о закупке сохраняются и доступны для свободного ознакомления всеми пользователями единой информационной системы все предыдущие редакции измененных документов (пункт 6);

– удаление размещенной в единой информационной системе информации о закупке допускается исключительно на основании предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля за соблюдением требований Федерального закона, или по решению суда(пункт 7).

Подпунктом 4.2.14 Положения о закупках установлено, что Заказчик по собственной инициативе или в соответствии с запросом участника закупки вправе принять решение о внесении изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки или в документацию о конкурентной закупке. Изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются Заказчиком на официальном сайте не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке продлевается таким образом, чтобы с даты размещения на официальном сайте указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного Положением о закупках для данного способа закупки.

При внесении изменений в Заказчиком неукоснительно исполнены требования

Положения о закупке и Порядка размещения информации о закупке, в том числе в части продления сроков подачи заявок на участие в закупке.

Кроме того, Законом о закупках, Положением о закупке (подпункт 4.2.2 пункта 4.2 Положения о закупках), а также положениями Конкурсной документации (подпункт 2.2 пункта 2) предусмотрено право участника направить Заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении конкурентной закупки и (или) документации.

Следовательно, при наличии у Заявителя сомнений относительно положений закупочной документации, Заявитель имел возможность направить соответствующий запрос, при этом предмет и тематика такого запроса не имеет ограничений по своему содержанию.

При этом, как указывает Заказчик возможностью Заявитель не воспользовался, заявку на участие в процедуре Заявитель не подавал.

Комиссия принимая во внимание тот факт, что изменения в Конкурсную документацию были размещены в ЕИС, и ввиду отсутствия доказательств со стороны Заявителя относительно того, что предусмотренная Заказчиком форма внесения изменений повлекла за собой ограничение конкуренции, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода жалобы в рассматриваемой части.

Между тем, учитывая, что на процедуру было заявлено 11 участников с целью необоснованного затягивания хода процедуры, Комиссией принято решение о выдаче предписания путем рассмотрения заявок без учета представленных технических характеристик о товаре, а именно рассмотреть заявки на наличие дачи согласия на выполнение работ в соответствии с требованиями Конкурсной документации.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС» на действия РТРС при проведении Конкурса частично обоснованной.

2. Установить в действиях РТРС нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

«...»

1. ООО «МЕДИКАЛ СЕРВИС»

115114 МОСКВА ГОРОД НАБЕРЕЖНАЯ ДЕРБЕНЕВСКАЯ ДОМ 7СТРОЕНИЕ 2 ЭТ 3 ПОМ I КОМ 35 (РМ29)

1. **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 077/07/00-8778/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

2. РТРС

28.05.2021 г. Москва

129515, МОСКВА ГОРОД, АКАДЕМИКА КОРОЛЕВА УЛИЦА, ДОМ 13, СТРОЕНИЕ 1

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

3. ООО «РТС-ТЕНДЕР»

«…»

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 28.05.2021 по делу № 077/07/00-8778/2021,

121151, ГОРОД МОСКВА, НАБЕРЕЖНАЯ ТАРАСА ШЕВЧЕНКО, ДОМ 23А, ЭТАЖ 25 ПОМЕЩЕНИЕ № 1

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

РТРС **(далее — Заказчик)** устранить нарушения, допущенные конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по ремонту кровли, фасада, внутренних помещений проходной к станции № 1 с гаражом для пожарных машин **(реестровый № 32110214312)** (далее — Конкурс)**:**

1. Заказчику отменить протоколы**, составленные в ходе осуществления процедуры**;

2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения **первых частей заявок,**

подведения итогов;

3. Заказчику пересмотреть заявки участников с учетом принятого решения от 28.05.2021 **№ 077/07/00-8778/2021**;

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. Оператору электронной торговой площадки обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Заказчиком.

6. Заказчику продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Конкурсной документации;

7. **Заказчику** надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 29.06.2021** а также уведомить об исполнении предписания антимонопольный орган.

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.

«...»