РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-345/2021

24.11.2021 г.
Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, (далее – Комиссия) с участием представителя ООО «Торговый дом Зевс» (далее – Заявитель) <…> (дов. от 14.05.2021), представителей АО «Усть-СреднеканГЭСстрой» (далее – Заказчик) <…> (дов. № 30/2021 от 23.04.2021), <…> (дов. № 126/20 от 23.12.2020) рассмотрела жалобу ООО «Торговый дом Зевс» (вх. № 01/3612 от 16.11.2021) на действия закупочной комиссии заказчика – акционерного общества «Усть-СреднеканГЭСстрой», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) (реестровый номер извещения 32110694532).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области http://magadan.fas.gov.ru.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерное признание заявки участника не соответствующей требованиям закупочной документации.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о

закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области,

УСТАНОВИЛА:

1. 04.10.2021 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) (реестровый номер извещения 32110694532).

Максимальное значение цены договора: 24 817 000,00 рублей (без учета НДС).

Дата начала срока подачи заявок: 04.10.2021. Дата и время окончания подачи заявок: 18.10.2021 в 16:00. Дата и время рассмотрения первых частей заявок на участие: 27.10.2021. Дата подачи ценовых предложений: 28.10.2021 в 18-00. Дата рассмотрения вторых частей заявок: 12.11.2021. Дата подведения итогов: 16.11.2021.

11.10.2021 Заказчиком вносились изменения в извещение о закупке.

Согласно протоколу закупочной комиссии по аукциону в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты МСП) на право заключения договора на поставку электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) № 174/1 от 27.10.2021 на участие в закупке было подано три заявки участников. Закупочной комиссией рассмотрены первые части заявок, все они были признаны соответствующими требованиям закупочной документации, участники допущены к дальнейшему проведению закупки.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений в процедуре 32110694532 от 28.10.2021 участниками закупки были поданы следующие ценовые предложения:

Наименование участника	**Ценовое предложение с НДС**	**Ценовое предложение без НДС**	**Ставка НДС,%**	**Дата и время подачи ценовых предложений**
Участник № 720431	29 184 792.00	24 320 660.00	20%	28.10.2021 09:08:11
Участник № 720633	29 333 694.00	24 444 745.00	20%	28.10.2021 09:07:18
Участник № 720636	29 482 596.00	24 568 830.00	20%	28.10.2021 09:06:37

Согласно протоколу закупочной комиссии по аукциону в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты МСП) на право

заключения договора на поставку электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) № 174/2 от 12.11.2021 были рассмотрены вторые части заявок участников, при этом заявка участника № 720431 (ООО «Торговый дом Зевс») была признана не соответствующей требованиям документации, заявки участников № 720633 и № 720636 были допущены к дальнейшему рассмотрению.

Согласно протоколу закупочной комиссии по аукциону в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты МСП) на право заключения договора на поставку электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) № 174/3 от 16.11.2021 была утверждена следующая ранжировка заявок: 1 место – ООО «ЦЕНТР ГЕОИНФОРМАЦИИ» с итоговой ценой заявки 24 444 745,00 рублей (без НДС); 2 место – ООО «ПЕТРОЭНЕРГОКОМПЛЕКТ» с итоговой ценой заявки 24 568 830,00 рублей (без НДС).

2. Согласно доводу жалобы закупочная комиссия Заказчика неправомерно признала заявку участника не соответствующей требованиям закупочной документации.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 4.12.3 документации о закупке рассмотрение вторых частей заявок проводится на основании представленных в таких частях документов и сведений. Проверка актуальности и достоверности предоставленных документов и сведений осуществляется с использованием официальных сервисов органов государственной власти. По результатам рассмотрения вторых частей заявок Закупочная комиссия отклоняет

несоответствующие заявки по следующим основаниям:

- несоответствие второй части заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям Документации о закупке, в том числе наличие недостоверных сведений или намеренно искаженной информации или документов;
- несоответствие предлагаемой продукции дополнительным требованиям Документации о закупке, с учетом представленных во второй части заявки соответствующих подтверждающих документов (подраздел 12.2);
- несоответствие Участника требованиям Документации о закупке, установленным в Приложении №3 к Документации о закупке (раздел 10);
- несоответствие привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей товара требованиям Документации о закупке (в случае установления соответствующих требований в Документации о закупке).

Согласно протоколу закупочной комиссии по аукциону в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты МСП) на право заключения договора на поставку электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) № 174/2 от 12.11.2021 заявка участника № 720431 (ООО «Торговый дом Зевс») по результатам рассмотрения вторых частей заявок была признана не соответствующей требованиям документации.

Основанием для отклонения заявки ООО «Торговый дом Зевс» послужило следующее: «В составе заявки Участник представил Письмо о подаче оферты (форма 2), которое не соответствует установленным формам Документации о закупке, а именно: абзац № 11 - «В случае если наши предложения будут признаны лучшими (либо в случае признания закупки несостоявшейся), мы принимаем на себя обязательства подписать Договор с акционерное общество «Дальневосточная распределительная сетевая компания» в соответствии с требованиями Документации о закупке и условиями нашей заявки», что не соответствует условиям пункта 4.5.1.7 Документации о закупке в котором установлено следующее требование: «Документы, входящие в заявку, не должны содержать недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию, а также должны отсутствовать внутренние противоречия между различными частями и/или документами заявки».

Согласно пункту 4.5.1.7 документации о закупке документы, входящие в заявку, не должны содержать недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию, а также должны отсутствовать внутренние противоречия между различными частями и/или документами заявки.

В силу пункта 4.5.1.1 документации о закупке участник должен подготовить заявку, включающую в себя полный комплект документов согласно перечню, определенному в разделе 11 (Приложение № 4 – Состав заявки) в соответствии с образцами форм, установленными в разделе 7.

В соответствии пунктом 7.2.1 раздела 7 «Образцы основных форм документов, включаемых в заявку» документации о закупке установлена форма письма о подаче оферты, подлежащего включению участником во вторую часть заявки.

При составлении по данной форме письма о подаче оферты участник должен самостоятельно заполнить ряд реквизитов, место которых в форме обозначено пропусками. В частности, участнику следует указать собственные реквизиты, наименование предмета договора, а также наименование Заказчика.

Согласно представленному во второй части заявки ООО «Торговый дом Зевс» письму о подаче оферты участник указал в нем следующее: «В случае если наши предложения будут признаны лучшими (либо в случае признания закупки несостоявшейся), мы принимаем на себя обязательства подписать Договор с акционерное общество «Дальневосточная распределительная сетевая компания» в соответствии с требованиями Документации о закупке и условиями нашей заявки». Таким образом, участник указал в письме о подачи оферты иное наименование заказчика, нежели акционерное общество «Усть-СреднеканГЭСстрой». Данное обстоятельство послужило закупочной комиссии основанием для признания заявки участника не соответствующей требованиям документации.

Согласно пояснениям представителей Заказчика указанное нарушение требований документации является существенным, так как влечет за собой риск отказа данного участника от заключения договора в случае, если участник станет победителем закупки.

В соответствии с доводами жалобы, а также с пояснениями представителя Заявителя на заседании Комиссии указание иного лица в качестве заказчика в письме о подаче оферты явилось следствием технической ошибки. Как указал Заявитель, о намерении участвовать в рассматриваемой закупке и намерении заключить договор по ее итогам свидетельствуют следующие обстоятельства. Заявка ООО «Торговый дом Зевс» была направлена именно в адрес надлежащего заказчика АО «Усть-СреднеканГЭСстрой» посредством электронной торговой площадки. Общество подало свое ценовое предложение на торгах. В первой части заявки содержалось предложение участника о товарах к поставке, включающее 306 позиций товаров с их техническим описанием. Первая часть заявки участника была признана закупочной комиссией соответствующей требованиям документации рассматриваемой закупки. Кроме того, в своем техническом предложении (Приложение № 2 к письму о подаче оферты) участник указал следующий адрес поставки товара: «г. Магадан, п. Уптар, ул. Усть-Илимская д. 3», соответствующий месту нахождения Заказчика.

В соответствии с подпунктом «з» пункта 4.1.1 закупочной документации в

порядок проведения закупки входят рассмотрение вторых частей заявок, и направление Участникам дополнительных запросов разъяснений заявок, при необходимости (подразделы 4.12, 4.15).

Подразделом 4.15 документации о закупке установлен следующий порядок направления дополнительных запросов разъяснений заявок участников:

1. В рамках процедуры рассмотрения первых частей заявок, вторых частей, а также рассмотрения ценовых предложений Участников, **Организатор вправе направить в адрес Участника дополнительный запрос разъяснений** и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, **в следующих случаях**:
    1. в составе заявки (в какой-либо ее части) отсутствуют, представлены не в полном объеме или в нечитаемом виде документы или сведения, необходимые для определения:
        - соответствия Участника требованиям Документации о закупке в части обладания гражданской и специальной правоспособностью (лицензии, другие разрешительные документы, в том числе подтверждающие членство в саморегулируемых организациях, и т.д. (в случае, если представление таких документов в составе заявки установлено требованиями Документации о закупке)), наличия полномочий лица на подписание заявки от имени Участника;
        - соответствия заявки требованиям Документации о закупке в части характеристик предлагаемой продукции и договорных условий, расчета цены договора;
    2. **в заявке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование**, не позволяющие определить соответствие заявки или Участника требованиям Документации о закупке или осуществить оценку и сопоставление заявок;
2. Не допускаются запросы со стороны Организатора, а также ответы со стороны Участников, изменяющие суть заявки (предмет, объем, цена, номенклатура предлагаемой Участником продукции).
3. При направлении дополнительных запросов разъяснений заявок не допускается создание преимущественных условий Участнику или нескольким участникам закупки.
4. **Дополнительные запросы направляются одновременно (в один день) всем Участникам, у которых был выявлен факт несоответствий, в случаях, установленных в пункте 4.15.1, за исключением следующего – дополнительные запросы не направляются Участнику в случае, если в соответствии с пунктами 4.9.5 / 4.12.3 / 4.14.3 имеются прямые основания для отклонения заявки такого Участника, не относящиеся к случаям, перечисленным в пункте 4.15.1**.
5. Срок предоставления разъяснений Участниками своих заявок устанавливается одинаковый для всех и составляет не менее 2 (двух) рабочих дней с момента направления запроса в адрес Участника.

6. Направление Организатором таких запросов и ответов Участников на данные запросы осуществляется с помощью программных и технических средств ЭТП в порядке, предусмотренном Регламентом ЭТП. Ответы Участников, поступившие не через ЭТП, к рассмотрению не принимаются.
7. Непредставление или представление не в полном объеме запрашиваемых документов и/или разъяснений в установленный в запросе срок служит основанием для отклонения заявки такого Участника по условиям пунктов 4.9.5 / 4.12.3 / 4.14.3 соответственно.

Комиссия, оценивая совокупность указанных обстоятельств, содержание заявки ООО «Торговый дом Зевс», приходит к выводу о том, что указание иного лица в письме о подаче оферты следует считать разночтением, положением заявки, допускающим неоднозначное толкование, вызванным технической ошибкой участника. Таким образом, согласно пункту 4.15 закупочной документации Заказчик имел право направить в адрес участника дополнительный запрос разъяснений. Представителями Заказчика данные обстоятельства не отрицались.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в данном случае направление дополнительного запроса Заявителю не нарушило бы требований пункта 4.15.4 об одновременном направлении запросов всем участникам, в заявках которых выявлены несоответствия, так как в заявках других участников закупки подобной неоднозначности не содержалось. Положение заявки участника, относительно которой мог быть подан дополнительный запрос, не изменяло сути предложения заявки (предмет, объем цена, номенклатура, технические характеристики, условия поставки товара) не являлось нарушением существенного условия, влекущим за собой безусловное отклонение заявки или исключающим направление дополнительного запроса (пункт 4.15.4 закупочной документации). По этой причине направление дополнительного запроса в рассматриваемом случае не создало бы для ООО «Торговый дом Зевс» преимущественных условий для участия в торгах, что запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не создало бы и дискриминационных условий для других участников закупки.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлена обязанность заказчика при закупке товаров, работ, услуг руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Механизм направления дополнительных запросов разъяснения заявок, предусмотренный закупочной документацией, согласуется с принципами и целями регулирования Закона о защите конкуренции, направлен на обеспечение прав и законных интересов участников закупки, расширяет доступ к процедурам закупки, обеспечивает конкуренцию, соответствует интересам заказчикам в привлечении к закупке наибольшего числа участников, что положительно влияет на качество предлагаемых товаров, работ, услуг и их цену.

Указанного мнения придерживается Арбитражный суд г. Москвы в решении по делу № А40-271945/18-146-2280 от 12.12.2019.

Комиссия Магаданского УФАС отмечает, что ООО «Торговый дом Зевс» по итогам торгов предложило наименьшую цену договора, первая часть заявки участника была признана соответствующей требованиям Заказчика, направленные в составе второй части заявки документы, исключая оспариваемый, также соответствовали требованиям документации. ООО «Торговый дом Зевс» имело возможность стать победителем данной закупки. Таким образом, направление или ненаправление в адрес участника дополнительного запроса могло непосредственно повлиять на результаты определения победителя закупки и прямо затрагивало права и законные интересы данного участника в возможности заключения им договора.

Довод представителей Заказчика о необходимости срочности проведения процедуры закупки, по причине чего направление дополнительного запроса не являлось целесообразным, Комиссия расценивает критично, так как с 28.10.2021 (дата подачи ценовых предложений) по 12.11.2021 (дата рассмотрения вторых частей заявок) у закупочной комиссии имелось время для направления запроса. Также Комиссия не принимает довод Заказчика о том, что Заявитель мог бы отказаться от заключения договора на основании указания в письме о подаче оферты иного лица, так как действия Заявителя по подаче заявки, ценового предложения и по обжалованию действий закупочной комиссии Заказчика не свидетельствуют о намерении Заявителя уклониться от заключения договора по итогам закупки.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Более того, формальное отклонение заявки за ошибочное указание наименования заказчика в письме о подаче оферты не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям. При

этом Комиссий учитывается, что Заявителем с применением программно-аппаратных средств электронной площадки выражено согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных извещением о проведении закупки. В ходе анализа заявки Комиссией установлено, что Заявителем указаны все характеристики товара, которые соответствуют требованием заказчика, установленные в техническом задании.

Из системного толкования норм права следует, что заявка рассматривается в совокупности всех документов, содержащихся в первой и во второй частях заявки. Принимая во внимание, что заявка на участие в закупке является единым документом, состоящим из двух частей, заказчик должен рассматривать заявку в совокупности.

Комиссия приходит к выводу, что действия закупочной комиссии по необоснованному признанию заявки ООО «Торговый дом Зевс» не соответствующей требованиям документации по формальному признаку, на основании лишь разночтений в единственном документе второй части заявки, привели к нарушению принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участнику закупки, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом Зевс» на действия закупочной комиссии Заказчика – акционерного общества «Усть-СреднеканГЭСстрой», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки электротехнической продукции (Лот № 0031-КС ПИР СМР-2021-УСГС) (реестровый номер извещения 32110694532) обоснованной в части нарушения закупочной комиссией Заказчика пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
2. Признать в действиях закупочной комиссии нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы дела должностному лица управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.