

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1890/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.04.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Байтэрг» (далее также - Заявитель; Общество) на действия ООО «ОАК-Центр комплексирования» (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на организацию системы внутренней связи (реестровый № 31907603585, далее - Запрос) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно и неправомерно отклонил его заявку на участие в Запросе.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе и в выступлении присутствовавших в заседании представителей, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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

Текущая редакция извещения о проведении размещена в ЕИС 15.03.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок 29.03.2019 № 40/467 (далее - Протокол) заявка Заявителя отклонена за непредставление документов по пунктам 2 и 3 раздела 10 документации о закупке (Требование к подаче заявки).

Заказчик в своих возражениях указывает, что из документов, представленных в составе заявки Заявителя, не следовал вывод о соответствии техническим требованиям в части п. 5.4.2.1 Приложения № 1 к Документации (далее — Приложение № 1). Кроме того, комиссией по закупкам было принято решение о запросе информации у участников закупки, в том числе у Заявителя, якобы не представленной в заявке. Письмо № 361/802 о запросе документов, подтверждающих соответствие техническим требованиям, изложенным в Приложении № 1 было направлено 22.03.2019 года. В ответ на запрос Заявитель предоставил документ (исх.№ 141 от 25.03.2019) - описание технической части (на 6 листах).

Кроме того, Заказчик указывает, что для оценки условий и содержания технических предложений, поступивших от участников Запроса было издано распоряжение о создании комиссии с целью экспертной оценки заявок участников на соответствие представленных технических предложений требованиям, заявленным в Документации.

Комиссией 29.03.2019 года был предоставлен «Акт о результатах комиссии», в выводах которого содержалась следующая информация:

Представленная в документе схема, в нарушение п. 5.4.2.1 Приложения № 1 не отражает полного состава системы внутренней связи, на схеме отсутствует описание и назначение интерфейсов, не показано подключение системы внутренней связи к самолетным системам, наличие на схеме ручного мегафона с надписью может говорить о том, что у Заявителя отсутствует опыт и четкое понимание специфики разработки подобных систем. Два технических документа противоречат друг другу. Кроме того, в представленном документе отсутствует описание способа выполнения каждого требования Приложения № 1.

Из всего изложенного Заказчик делает вывод о том, что заявка Заявителя не соответствует техническим требованиям в части п. 5.4.2.1 Приложения № 1 к Документации о закупке.

При этом Комиссия отмечает следующее.

В Протоколе указано, что заявка Заявителя отклонена за непредставление документов по пунктам 2 и 3 раздела 10 документации о закупке (Требование к подаче заявки), а не за несоответствие техническим требованиям в части п. 5.4.2.1 Приложения № 1 к Документации о закупке.

При этом Комиссия также отмечает, что в Приложении № 1 не отражено, что представляемый документ должен соотноситься с пониманием Заказчика (либо привлеченной экспертной организации) о правильности его заполнения.

Кроме того, на Комиссии установлено, что, что в пункте 4.14.9 Документации о закупке, в котором перечислен исчерпывающий перечень оснований, по которым комиссия по закупкам может отклонить заявку, отсутствует основание не предоставления документов по разделу 10 Документации о закупке.

В отношении данных действий Заказчика Комиссия отмечает следующее.

Следует учитывать, что Документация является по своей сути офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, следовательно, она не должна допускать альтернативного толкования. Напротив, Документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в Закупке, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений Заказчиком.

Для целей исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику следует максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно представляемых в составе заявки на участие в закупке документов и сведений.

Наличие же в таких требованиях возможных разночтений, либо отсутствие в Документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Данный подход отражен в решении в том числе в решении Девятого арбитражного апелляционного суда по делу № А40-110515/2014.

Вместе с тем, предоставленное Заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить Заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами. В то же самое время такое право Заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки с тем, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту. В этом случае действия Организатора приобретают характер злоупотребления правом.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в Документации.

В отношении указанного описания технической части Комиссия отмечает, что ни Документацией, ни Положением о закупках не предусмотрена возможность дополнительной оценки и отклонения заявки на основании несогласия Заказчика с представленным документом. Иного на заседании Комиссии Заказчиком не доказано, и материалов, доказывающих обратное, не представлено. В данном случае действия Заказчика, выразившиеся в предъявлении дополнительных требований, не предусмотренных Документацией, не соответствуют требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

В то же самое время, все предусмотренные Документацией формы Заявителем были заполнены, а предоставление испрашиваемых Заказчиком документов в соответствии с условиями Документации не требовалось, ввиду чего Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, пункта 4.14.9 Документации.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

В этой связи отклонение заявки Заявителя по основаниям, не предусмотренным Документацией, признано Комиссией неправомерным.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Байтэрг» (ИНН:7722523002) на действия ООО «ОАК-Центр комплексирования» (ОГРН:1127746344131) при проведении Запроса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, 4.14.9 Документации.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-1890/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.04.2019 г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 18.04.2019 по делу № 077/07/00-1890/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «ОАК-Центр комплексирования» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на организацию системы внутренней связи (реестровый № 31907603585, далее - Закупка):

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть участникам Закупок ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Документацию с учётом решения Комиссии от 18.04.2019 по делу № 077/07/00-1890/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 10 (Десяти) рабочих дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику продолжить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации.
6. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению п. 1-5 предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС)
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.06.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 25.06.2019 включительно 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.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.