

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16112/2020 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.09.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе: рассмотрев в жалобу ООО «СтройЛабЭкспресс» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ООО «Автодор-Инжиниринг» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению лабораторных испытаний дорожно-строительных материалов, применяемых на объектах Государственной компании «Российские автомобильные дороги» в Московской области на автомобильной дороге «Центральная кольцевая автомобильная дорога», (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства) (реестровый № 32009401668, далее — Закупка),

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, мотивированная несогласием с неправомерным отказом в допуске его заявки.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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

В соответствии с пунктами 1, 2, части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами

информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 16.09.2020 заявка Заявителя отклонена в соответствии с частью 2 раздела IV Документации и статьи 29 Положения 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 (Приложения № 5 к Конкурсной документации) частичное предложение по предмету договора не допускается.

В представленном Описании качественных, количественных характеристик товаров/работ/услуг и иных предложениях об условиях исполнения Договора, отсутствует информация, соответствующая Техническому заданию на оказание услуг по проведению лабораторных испытаний дорожно-строительных материалов, применяемых на объектах Государственной компании «Российские автомобильные дороги» в Московской области на автомобильной дороге «Центральная кольцевая автомобильная дорога» Технической части (Приложение № 1 к Конкурсной документации).

Указанное нарушение является основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии конкурсной заявки участника № 3 требованиям и условиям, установленным в Документации и, как следствие, отказом в допуске к участию в Конкурсе, в соответствии с пунктом «а» части 3 раздела V Документации и пунктом «в» части 1 статьи 40 Положения.

Заявитель с данным отклонением не согласился и направил жалобу в антимонопольный орган.

В своей жалобе, Заявитель указал, что в заявке было дано согласие на оказание услуги по проведению лабораторных испытаний дорожно-строительных материалов, применяемых на объектах Государственной компании «Российские автомобильные дороги» в Московской области на автомобильной дороге «Центральная кольцевая автомобильная дорога», в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Договору, далее — Техническое задание) и Заданием(ями) на лабораторные испытания проб/образцов материалов Заказчика (составленными по форме Приложения № 3 к Договору, далее — Задание Заказчика, Задание)».

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения, в которых указал, что по результатам проведения Конкурса составляется договор, путем включения условий, указанных в поданной Участником Закупки, с которым заключается Договор, Заявке.

В соответствии с положениями частей 2 и 4 раздела IX Документации и части 3.2 статьи 48 Положения о закупке, договор заключается на условиях, предусмотренных приложением № 6 к Документации, по цене и на условиях, предложенных в заявке победителя Конкурса или в заявке участника закупки, с которым заключается договор в случае уклонения победителя Конкурса от заключения договора. Договор составляется путем включения в проект договора, являющийся приложением к Документации, цены договора, предложенной таким участником закупки, иных условий исполнения договора, указанных в заявке участника закупки, с которым заключается договор.

Исходя из изложенного предложение Участника Закупки, представленное им в составе Заявки, должно быть ретранслировано в проект Договора и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в предложении будет являться основанием для не включения их в состав Договора и основанием для отказа от их исполнения или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Конкурс.

Вместе с тем, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2 части IV Закупочной 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, а также иные сведения, документы, копии документов, предусмотренные документацией о закупке и/или законодательными и нормативными актами Российской Федерации и/или Положением в применимой части, в случае, если такие сведения, документы, копии документов указаны в Приложении № 2 к Конкурсной документации. Не допускается указание в первой части заявки на участие в Конкурсе сведений о ценовом предложении участника закупки, сведений об участнике закупки и о его соответствии общим и/или квалификационным требованиям, установленным в документации о закупке.

В соответствии с приложением № 2 к Документации «Описание поставляемого товара/выполняемой работы/оказываемой услуги, которые являются предметом Конкурса в соответствии с требованиями Конкурсной документации» должно содержать описание, качественные, количественные характеристики товаров/работ/услуг и иные предложения об условиях исполнения Договора.

Инструкцией по заполнению форм и порядку подачи заявки (Приложение № 5 к Документации) (далее – Инструкция) устанавливается, что Заявка должна быть составлена по формам, приведенным в Приложениях № 2 и 3 к Документации. Согласно абзацу 18 Инструкции в разделе первой части заявки «Описание поставляемого товара/выполняемой работы/оказываемой услуги, которые являются предметом Конкурса в соответствии с требованиями Конкурсной документации» должны быть в полном объеме отражены сведения и информация, содержащиеся в Технической части (Приложение № 1 к Документации), касающиеся качественных, количественных, технических характеристик и иных условий исполнения Договора. Частичное предложение по предмету договора не

допускается. В случае необходимости указания информации/сведений (части сведений и/или информации), содержащихся в Технической части, в том числе, в которые отсутствует возможность внесения изменений, участник закупки излагает в заявке такую информацию/сведения, тем самым подтверждая свое согласие на исполнение договора согласно положениям Документации в полном объеме.

Вместе с тем, 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.

Также Техническим заданием определено, что товар должен соответствовать требованиям к качеству, установленным государственными стандартами и отраслевыми стандартами, техническим условиям, иным документам, устанавливающим требованиям к качеству данного товара, а также требованиям Заказчика.

Соответственно выражение согласия участником Закупки на поставку товара соответствующего характеристикам, установленным Заказчиком в Закупочной 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, определенными им в приложении 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 поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик в приложении к Техническому заданию, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

При этом Комиссия полагает, что участник закупочной процедуры не должен совершать дополнительных действий при предоставлении конкретных значений по параметрам, в том числе предоставлять значения с учетом взаимозависимых параметров либо с учетом положений соответствующего ГОСТ, так, чтобы представленное значение одновременно не противоречило как требованиям самой Закупочной документации, так и техническим характеристикам, свойственным для такого рода товара.

Поскольку Закон о закупках наделяет Заказчика правом самостоятельно устанавливать требования к объекту закупочной процедуры, Заказчик при определении требований к товарам должен максимально четко и конкретно их

сформулировать, и в случае установление взаимозависимых параметров указать на необходимость учета таких характеристик.

Комиссия также полагает, что, устанавливая соответствие товара конкретному ГОСТ, Заказчик должен сформулировать требования к такому товару, таким образом, при котором исключается возможность предоставления несоответствующих (противоречащих) значений ГОСТ.

В связи с изложенным установление Заказчиком таких требований не может расцениваться Комиссией как объективное описание объекта закупки.

Следовательно, отклонение заявки Заявителя является следствием утверждения Заказчиком ненадлежащих требований к участнику процедуры.

Также Комиссия отмечает, что в своей заявке Заявитель указал, что выражает свое безусловное и безотзывное согласие заключить Договор с обществом с ограниченной ответственностью «Автодор - Инжиниринг» на условиях, указанных в проекте Договора (Приложение № 6 к Конкурсной документации), а также конкурсной заявке, в случаях, установленных в Конкурсной документации.

Описание оказываемой услуги, которые являются предметом Конкурса в соответствии с требованиями Конкурсной документации

Описание, качественные, количественные характеристики товаров/работ/услуг и иные предложения об условиях исполнения Договора:

Оказать услуги по проведению лабораторных испытаний дорожно-строительных материалов, применяемых на объектах Государственной компании «Российские автомобильные дороги» в Московской области на автомобильной дороге «Центральная кольцевая автомобильная дорога» (далее - услуги, лабораторные испытания), в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Договору, далее - Техническое задание) и Заданием(ями) на лабораторные испытания проб/образцов материалов Заказчика (составленными по форме Приложения № 3 к Договору, далее – Задание Заказчика, Задание).

Учитывая то обстоятельство, что Заказчиком установлено требование о предоставлении согласия участника Закупки на оказание услуг, а сведения, которые необходимы Заказчику, повторяют информацию из ТЗ, дублирование таких требований в составе заявки является очевидно излишним.

Ввиду чего представление участником Закупки лишь согласия на оказание услуг в полном объеме является достаточным подтверждением соответствия представляемых товаров и работ/услуг требованиям Документации и не ущемляет права и законные интересы Заказчика, поскольку конкретные требования к оказываемым услугам сформированы Заказчиком с учетом собственной потребности.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что требования Документации Заявителем были исполнены. Декларирование Заявителем в заявке о том, что выполнение работ будет проводиться в полном соответствии с Документацией, в том числе ТЗ фактически равнозначно представленным иными участниками Закупки сведениям.

В настоящем случае Комиссия считает, что отклонение заявки Заявителя является неправомерным, так как предъявление указанного в протоколе требования к участнику закупки, свидетельствует об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройЛабЭкспресс» (ИНН 7816634117, ОГРН 1177847083292) на действия ООО «Автодор-Инжиниринг» (ИНН 7710946388, ОГРН 1137746777871) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 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.