

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7117/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.08.2019 г. Москва

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

рассмотрев в жалобу ООО «Служба управления проектами» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ «Жилищник района Отрадное» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку инструментов, инвентаря и расходного материала для выполнения работ по капитальному ремонту МКД (реестровый № 31908000918, далее — Аукцион),

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 отклонением заявки ООО «Служба управления проектами» от участия в процедуре Аукциона.

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 в 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, ЕИС).

Протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 12.07.2019 № 31908000918-01 заявке ООО «Служба управления проектами» с порядковым № 3 отказано в допуске на основании несоответствия предоставленной информации требованиям документации об Аукционе в технических характеристиках товара:

- Пункт «Арматура строительная», требуемый параметр «Номер профиля»: участник указал «6, 8, 10, 12», но не указал: «Площади поперечного сечения» для каждого номера профиля и «Массу 1 м» для каждого номера профиля.- (Не указаны конкретные, точные параметры объекта закупки);

Указанные участником значения: «масса 1 м» равная «0,222кг» указана только для «Номера профиля» -«6» , а указанная «Площадь поперечного сечения» равная «4,91см²» не соответствует ни одному «Номеру профиля» указанному в ГОСТ. - (не соответствие ГОСТ 34028-2016, Предоставлены недостоверны сведения);

- Пункт «Уголок горячекатанный», участник указал требуемый параметр «Ширина полки » равной «70 мм», «Толщина полки» указана «8мм» , «Длина уголков» указана «6м», при данных параметрах участник указал «Массу уголка» равной «5,39кг», что не соответствует ГОСТ. При данных параметрах масса 1 м уголка равна 8,37кг, а масса 6 м уголка равна 6м * 8,37кг = 50,22кг. - (не соответствие ГОСТ 34028-2016, Предоставлены недостоверны сведения).

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе, следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки, в описание 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 документации о закупке согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

При этом документация о проведении закупки должна содержать четкие, исчерпывающие требования к участникам закупки, исключающие разночтение разных требований и возможность субъективного толкования требований закупочной документации.

Так, Заказчиком в Закупочной документации установлена Форма 2, в которой заявлены характеристики товаров, подлежащих поставке Заказчику и указанию участником по форме приложения № 3 к Техническому заданию Аукционной документации.

Комиссия, изучив представленные документы, установила, что требования

заказчика сформированы таким образом, что участник закупки может ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований документации, которая, в свою очередь, вводит участников закупки в заблуждение.

Так например, из положений Формы 2 следует, что к поставке требуется «Арматура строительная» с номерами профиля «6, 8, 10, 12» и площадью поперечного сечения « $\leq 4,91$ ». При этом из инструкции следует, что символ « \leq » означает, что участнику следует предоставить конкретный показатель менее указанного или равный ему. Из положений Формы 2 и инструкции по её заполнению не следует, что участник в данном случае должен предоставить конкретные показатели для каждого номера профиля. Указанное формирование требований Формы 2 вводит участников в заблуждение и не позволяет правильно заполнить технические характеристики товаров, необходимых Заказчику.

Кроме того, Комиссия также установила, что положения инструкции, которая содержит многочисленные правила предоставления конкретных показателей товаров, указание ГОСТов сплошным текстом, а также документация усложняют возможность участия в закупке, поскольку провоцируют участников закупки допускать ошибки при предоставлении конкретных показателей товара, что в последующем может явиться основанием для отклонения заявок участников закупки.

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 закупки ошибок при заполнении заявки.

Подобное составление аукционной документации вводит участников закупки в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, предоставляя заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Комиссия отмечает, что в настоящем деле объектом закупки явилась поставка товара. В связи с чем потребность заказчика выражается в получении итогового результата – получение требуемого товара в соответствии с требованиями Технического задания. При этом заказчику при составлении документации нет необходимости переписывать содержание регламентированных стандартных требований в документацию, а достаточно лишь указать, что предложения,

выдвигаемые участниками, должны соответствовать ГОСТам, международным стандартам и иным техническим регламентам в зависимости от товара.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в силу того, что заказчиком уже 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 участниками закупки согласия на поставку товаров, соответствующих требованиям Технического задания.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком на заседании Комиссии не представлено доказательств, что все показатели, которые отражены им в Форме 2, доступны участнику закупки на этапе подачи заявки без необходимости приобретения товара у конкретного производителя.

Контрольный орган 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) 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 пункте 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан 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.

Комиссия также отмечает, что допустимым может являться, например, установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие оказание услуг с использованием товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности в Форме 2.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что аукционная документация заказчика в настоящем случае носила необъективный характер и содержала нестандартные показатели, определяющие потребности заявителя, способные привести к искусственному сужению количества потенциальных участников закупки ввиду разрешения вопроса о допуске поданных им заявок исключительно на основании субъективного усмотрения самого заказчика, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Учреждения нарушения требований пункта 2 части 1, части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а закупочная документация подлежит корректировке в целях упорядочивания заказчиком требований в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к

содержанию заявок участников закупки.

Вместе с тем в ходе заседания Комиссией было установлено, что согласно сведениям из ЕИС по результатам Закупочной процедуры по лоту был заключен договор от 26.07.2019 № 20192207 (далее — Договор).

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Аналогичное требование установлено пунктом 47.1 Положения о закупках Заказчика.

Таким образом, Законом о закупках и Положением о закупках предусмотрено, что заключение договора по итогам Закупки возможно не ранее определенного срока со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

Вместе с тем, как установила Комиссия, в ЕИС отсутствует итоговый протокол, составленный по результатам Аукциона.

Представитель Заказчика указал, что ввиду технической ошибки при интеграции итогового протокола с электронной торговой площадки указанный протокол не был размещен на Официальном сайте.

В свою очередь, согласно требованиям части 15 статьи 3.2 Закона о закупках и пункту 47.1 Положения о закупках размещение итогового протокола в ЕИС является обязательным условием для заключения договора.

Вместе с тем договор по результатам Аукциона заключен без соблюдения указанного требования, что свидетельствует о нарушении требований части 15 статьи 3.2 Закона о закупках и пункта 47.1 Положения о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Поскольку договор от 12.04.2019 № 31907694891, заключенный по итогам проведения Аукциона, заключен с нарушением части 15 статьи 3.2 Закона о закупках и пункта 47.1 Положения о закупках, он является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ, в связи с чем у антимонопольного органа отсутствуют препятствия для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

В этой связи, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Служба управления проектами» (ОГРН: 1187746247920, ИНН: 7731399697) на действия ГБУ «Жилищник района Отрадное» (ОГРН: 1157746494960, ИНН: 7715488558) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2 части 1, части 6.1 статьи 3, части 15 статьи 3.2, пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 47.1 Положения 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-7117/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.08.2019 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 18.07.2019 по делу по делу № 077/07/00-5522/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «Жилищник района Отрадное» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку инструментов, инвентаря и расходного материала для выполнения работ по капитальному ремонту МКД (реестровый № 31908000918, далее — Аукцион) а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учетом решения Комиссии от 08.08.2019 по делу по делу № 077/07/00-7117/2019.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее десяти дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Аукциона с учетом решения Комиссии от 08.08.2019 по делу по делу № 077/07/00-7117/2019.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 02.09.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 06.09.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.
 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.