

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5393/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.04.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

при участии посредством видеоконференц-связи представителей ООО «ГРАД», АО «СО ЕЭС»,

рассмотрев жалобу ООО «ГРАД» на действия Акционерного общества «Системный оператор единой энергетической системы»(далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции нежилого здания АО «СО ЕЭС», расположенного по адресу: г. Санкт-Петербург, пр. Тореза, д. 31, литера К, в части переустройства теплового пункта (реестровый № 321 10055040) (далее — Закупка, 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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является

документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Законом о закупках при закупке товаров, работ, услуг также предусмотрено, что заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 04.03.2021 Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 24.03.2021 заявка Заявителя с порядковым номером 1 отклонена от участия в закупке в связи с несоответствием подпункту «д» пункта 2.8.8.2. Конкурсной документации «подачи участником Конкурсной заявки, которая не может быть признана офертой, так как содержит недостаточно определенное предложение о заключении договора (п. 1 ст. 435 ГК РФ)», в связи с неопределенностью оферты в части продолжительности гарантийного срока па материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения работ.

По мнению Заявителя, его заявка при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправоммерно, поскольку заявка полностью соответствовали требованиям Конкурсной документации.

На заседании комиссии представитель Заказчика сослался на то, что заявка Заявителя от дальнейшего участия в конкретной процедуре была отклонена правоммерно, поскольку такая заявка не соответствовала требованиям, установленным в Конкурсной документации, в частности не содержит необходимое предложение в части продолжительности гарантийного срока.

По мнению Заказчика, предложение Заявителя не соответствует условиям закупочной документации, поскольку не содержит условия о гарантийном сроке на материальные ресурсы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В силу п. 1 ст. 435 ГК РФ, офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Подпунктом «Г» п. 6 ст. 20 положения о закупках установлено, что при рассмотрении заявок закупочная комиссия отказывает участнику в допуске к участию в

закупочной процедуре в случае подачи заявки, которая не может быть признана офертой, так как содержит недостаточно определенное предложение о заключении договора.

Аналогичная норма предусмотрена пп. «д» п. 2.8.8.2 закупочной документации, согласно которой при рассмотрении Вторых частей Конкурсных заявок участников конкурса Конкурсная заявка подлежит отклонению в следующих случаях:

- д) подача участником Конкурсной заявки, которая не может быть признана офертой, так как содержит недостаточно определенное предложение о заключении договора (п. 1 ст. 435 ГК РФ) или поступления от одного участника более одной заявки в рамках одной закупочной процедуры (одного лота).

В соответствии с п. 4.4.6 закупочной документации гарантийный срок на результат работ по договору (включая материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения работ) устанавливается договором и должен составлять не менее 24 месяцев. Участник вправе предложить иной, более продолжительный гарантийный срок на результат работ по договору (включая материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения работ).

Комиссией Управления установлено, что в письме Заявителя о подаче оферты указано, что «Гарантийный срок на результат Работ по Договору (включая Материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения Работ) составляет 60 (Шестьдесят) месяцев на результат Работ по Договору (Гарантийный срок на Материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения Работ в соответствии с гарантийным сроком производителя) с момента подписания Сторонами Акта о приемке выполненных работ (Унифицированная форма № КС-2) по 2 (Второму) этапу Работ и Справки о стоимости выполненных работ и затрат (Унифицированная форма № КС-3) по 2 (Второму) этапу Работ».

Согласно пункта 4.1 договора, все используемые при выполнении работ материальные ресурсы должны иметь эксплуатационную и иную документацию на русском языке (или перевод на русский язык), необходимую для их использования и подтверждающую их происхождение и качество, в том числе полученные при обязательном подтверждении соответствия сертификаты соответствия и декларации о соответствии продукции требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил, включая сертификаты пожарной безопасности, а также сертификаты соответствия, полученные в системах добровольной сертификации, санитарно-эпидемиологические заключения, предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации, технические паспорта, гарантийные паспорта и другие документы, удостоверяющие их качество и технические характеристики. Подрядчик обязан передать Заказчику всю документацию на Материальные ресурсы.

Согласно пункту 4.6.4 Раздела 4.6 «Требования к Материальным ресурсам» в процессе выполнения Работ Подрядчик вправе осуществить замену Материальных ресурсов, используемых для выполнения Работ, в случае их снятия с производства

(при условии письменного подтверждения производителем Материальных ресурсов или его официальным представителем, что он рекомендует или согласовывает соответствующую замену Материальных ресурсов) или в случае планируемого снятия Материальных ресурсов с производства в течение года (при условии письменного подтверждения от производителя Материальных ресурсов или его официального представителя) на Материальные ресурсы того же производителя, имеющие аналогичные либо лучшие технические характеристики, при условии, что такая замена не повлечет увеличение цены Договора. Указанная замена должна быть предварительно письменно согласована с Заказчиком и с разработчиком Проектной документации в счет цены Договора.

В связи с этим, Комиссия считает, что материальные ресурсы окончательно не определены и могут быть заменены согласно условиями Конкурсной документации и договора, соответственно, указание Заявителем в заявке о том, что гарантийный срок на материальные ресурсы, используемые в процессе выполнения Работ, будет представлен в соответствии с гарантийным сроком производителя не противоречат положениям Конкурсной документации.

При этом, Комиссией установлено, что из самой оферты следует, что она не ухудшает предложение первоначально поданной заявки, а только улучшает ее, в частности из спорной оферты следует, что участник подает предложение в соответствии с ранее направленными документами заявки, а также с показателями, указанными в настоящей оферте, в том числе относительно гарантийного срока.

На заседании Комиссии заявитель также пояснил, что так как он не является производителем товаров, то в случае, если на этапе исполнения договора срок более указанного, Заявитель не вправе ограничивать Заказчика в гарантийных сроках.

Комиссия также принимает во внимание, что в письме о подаче оферты (форма 2) от 15.03.2021 Заявитель указал всю необходимую информацию для того, чтобы считать Заявку офертой, а именно предложил заключить договор на выполнение работ по реконструкции нежилого здания АО «СО ЕЭС», расположенного по адресу: г. Санкт-Петербург, пр. Тореза, д. 31, литера К, в части переустройства теплового пункта, на условиях Проекта Договора (раздел 5 Конкурсной документации).

При этом в силу части 8 ГК РФ, подавая заявку на участие в конкурентной процедуре, Заявитель конклюдентно согласился с условиями такой закупки, а равно принял на себя обязательство, что гарантийный срок на материальные ресурсы будет не менее 24 месяцев.

Комиссия Управления считает, что в рассматриваемом случае Заявитель выполнил требования п. 1 ст. 435 ГК РФ, и указал гарантийный срок на материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения Работ.

Довод Заказчика о том, что Заявитель не определил оферту в части продолжительности гарантийного срока на материальные ресурсы, использованные в процессе выполнения Работ, Комиссия считает

несостоятельным.

Таким образом, Комиссия указывает на то, что Заказчик применил формальный подход к оценке заявки Заявителя.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГРАД» (ОГРН: 1127847623903, ИНН: 7816550682) на действия АО «СО ЕЭС» (ОГРН: 1027700201352, ИНН: 7705454461) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.