РЕШЕНИЕ

по делу № 051/07/3-117/2020

12 марта 2020 года город Мурманск

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

председатель комиссии Мурманского УФАС России:

Калитина Н.А. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

члены комиссии Мурманского УФАС России:

Воронина К.Ф. - начальник отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Пахолкова Е.В. – специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии представителей акционерного общества «Мурманский морской торговый порт» - <...>, <...>, <...>,

без участия представителя общества с ограниченной ответственностью «Дельфин», должным образом уведомлённого,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Дельфин» на действия акционерного общества «Мурманский морской торговый порт» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Оказание услуг по уборке зданий, сооружений и прилегающей территории АО «Мурманский морской торговый порт»», реестровый номер закупки 32008917207 (далее – Закупка, Конкурс),

УСТАНОВИЛА:

Организатором торгов проводилась Закупка, извещение о проведении которой было размещено на официальном сайте Российской Федерации Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС) 25 февраля 2020 года.

Не согласившись с действиями Организатора торгов по содержанию документации и дачи разъяснений на документацию, Общество 04 марта 2020 года обратилось с жалобой в Мурманское УФАС России.

В обоснование своей жалобы Заявитель указал на то, что Общество обращалось к Организатору торгов за разъяснениями положений документации, так как положения документации вводят в заблуждения участников торгов. Также Заявитель в жалобе обратил внимание на то, что Организатор торгов установил требование о предоставлении участниками торгов перечня документов при заключении договора, который предоставляется участниками в составе заявки, указанное, по мнению Общества нарушает права участников.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил свои возражения.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив доводы Заявителя, возражения Организатора торгов, исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Рассматриваемая закупка проведена в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

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, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

Согласно частям 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными с учётом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

При этом согласно части 3 статьи 3.2 Закона о закупках в течение трёх рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Также согласно части 4 статьи 3.2 Закона о закупках разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Согласно сведениям, размещённым в ЕИС, Организатором торгов 02 марта 2020 года были даны разъяснения положений закупочной документации по следующим вопросам:

- Является ли предоставление отзывов контрагентов обязательным? - Будет ли отклонена заявка если отзывы не будут предоставлены?	- В данной закупке, предоставление отзывов является обязательным. - В случае, если не будет предоставлено

-Какое количество отзывов необходимо? -Влияет ли количество отзывов на оценку заявки?	ни одного отзыва, заявка будет отклонена. - Необходимо предоставить хотя бы 1 отзыв. - Количество отзывов не влияет на оценку.

При этом в своих возражениях на заседании Комиссии Мурманского УФАС России Организатор торгов пояснил, что наличие отзывов и рекомендательных писем от клиентов указано в качестве желательных, а не обязательных требований к исполнителю.

В пункте 2.9 Раздела II закупочной документации Организатором торгов одним из перечисленных документов, который должна включать вторая часть заявки, являлись копии отзывов контрагентов по аналогично оказанным ранее услугам по уборке зданий и сооружений. В пункте 4.7.1.2 Раздела IV закупочной документации копии отзывов контрагентов также указаны, как документы, подлежащие включению в состав второй части заявки.

Вместе с тем пункт 5.2.3 Раздела III закупочной документации заявляет о том, что подтверждение положительной деловой репутации рекомендательными письмами от клиентов компании является желательным требованием к исполнителю.

Между тем, данные Организатором торгов разъяснения положений закупочной документации не отвечают требованиям части 4 статьи 3.2 Закона о закупках, поскольку установленный Организатором торгов порядок отклонения заявок по результатам рассмотрения вторых частей не содержит основание отклонения за непредставление отзыва о деловой репутации исполнителя (пункт 4.13.3.2 Раздела IV закупочной документации).

При таких обстоятельствах, Комиссия Мурманского УФАС России расценивает данные Организатором торгов разъяснения положений закупочной документации как изменяющие суть положения документации.

Аналогично изменяет суть положений закупочной документации и условий исполнения договора разъяснения Организатора торгов данные по сметному расчёту, о том какой процент должен составлять налог на добавленную стоимость (далее – НДС).

В пункте 2.9 Раздела II закупочной документации Организатором торгов одним из перечисленных документов, входящих в состав заявки на участие в конкурсе в электронной форме, является ценовое (коммерческое) предложение (Приложение №4.1.), в том числе сметная документация. При этом сметный расчёт содержит указание на НДС 18%.

Вместе с тем согласно сведениям, размещённым в ЕИС, Организатором торгов 02 марта 2020 года на вопрос о том, что в составе сметы указан НДС 18%, тогда как в настоящий момент НДС составляет 20% и какой НДС необходимо указать, были даны разъяснения о том, что при составлении сметы НДС необходимо указывать 20%.

Таким образом, в действиях Организатора торгов усматривается нарушение части 4 статьи 3.2 Закона о закупках.

Относительно довода Заявителя о том, что Организатор торгов установил требование о предоставлении участниками торгов перечня документов при заключении договора, который предоставляется участниками в составе заявки, и, указанное нарушает права участников, Комиссия Мурманского УФАС России не усматривает нарушений требований Закона о закупках.

Порядок заключения договора Организатором торгов прописан в пункте 4.16 Раздела IV закупочной документации. Также в пункте 2.15 Раздела II закупочной документации установлен перечень документов, предоставляемых победителем для заключения договора.

В соответствии с частью 28 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Согласно требованию части 29 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Установленный порядок заключения договора и перечень документов, предъявляемый при его заключении, не противоречит положениям части 28 и части 29 Закона о закупках.

Принимая во внимание фактические обстоятельства дела, Комиссия Мурманского УФАС России, руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Дельфин» на действия акционерного общества «Мурманский морской торговый порт» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Оказание услуг по уборке зданий, сооружений и прилегающей территории АО «Мурманский морской торговый порт»», реестровый номер закупки 32008917207, частично обоснованной.
2. Признать акционерное общество «Мурманский морской торговый порт» нарушившим часть 4 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Предписание не выдавать, так как закупка состоялась и указанные нарушения не повлияли на подачу заявок участников торгов.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Мурманского УФАС России: Н. А. Калитина

Члены комиссии

Мурманского УФАС России: К.Ф. Воронина

Е.В. Пахолкова