

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1434/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.08.2018 г. Москва

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

при участии:

от ПАО «Корпорация «Иркут» - <...> (по доверенности от 01.01.2018 № 19),

от ООО «ПРОФБИЗНЕСГРУПП» - <...> (по доверенности от 20.08.2018),

рассмотрев жалобу ООО «ПРОФБИЗНЕСГРУПП» (далее также - Заявитель) на действия ПАО «Корпорация «Иркут» (далее также - Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на приобретение расходных материалов для КМТ (реестровый № 31806663567, 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 Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов при проведении Закупки выразилось в неправомерном отклонении его заявки.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив 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, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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.

Частью 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 том числе осуществление заказчиком Закупки с нарушением требований Закона о закупках 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 Закона о закупках 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 в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила Закупки.

Согласно 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.

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

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными

нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом о закупках в редакции Закона № 505-ФЗ.

28.06.2018 Заказчиком в ЕИС и на электронной торговой площадке ОТС размещены Извещение и Документация. Начальная (максимальная) цена договора составила 260 000 долларов США, в том числе НДС 18%.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с требованиями 11.1, 11.2 и пункта 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации установлены: характеристики предмета Закупки; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в Закупке; требования к описанию участниками Закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик.

Характеристики предмета закупки изложены в разделе 3 Документации. Порядок описания участником поставляемого товара и его характеристик изложены в разделе 3 и в подразделах 6.3 и 6.4 Документации, которые также содержат требования к оформлению заявки.

Согласно протоколу от 01.08.2018 № 198 на участие в Закупке было подано две заявки на участие - от ООО «Апекс Холдинг» и от ООО «ПРОФБИЗНЕСГРУПП».

Согласно пункта 8.9.1 Положения о закупках при проведении отборочного этапа осуществляется проверка участника и заявки на соответствие установленным требованиям и условиям приглашения к участию в Закупке и Документации, в частности наличие, действительность и правильность оформления требуемых документов; соответствие предлагаемой продукции и предлагаемых условий договора; соответствие потенциального участника установленным требованиям; соответствие обеспечения исполнения обязательств участника Закупки.

Пунктом 75 раздела 3.1 Документации предусмотрено приобретение тонер-картриджа черного Xerox 106R03585 для МФУ Xerox VL B405. Пунктом 77 раздела 3.1 документации предусмотрено приобретение тонер-картриджа желтого Xerox 006R01518 для МФУ Xerox WC7845.

Однако в коммерческом и техническом предложении Заявителя в отношении указанных позиций предложены тонер-картриджи для МФУ Xerox VL C405 (для позиции, предусмотренной пунктом 75 раздела 3.1 документации) и Xerox VL B405 (для позиции, предусмотренной пунктом 77 раздела 3.1 документации).

Кроме того, в заявке Заявителя отсутствуют предложения относительно срока

поставки, срока выпуска товара, гарантийного срока на товар.

Разделом 3.1 Документации предусмотрено, что срок поставки устанавливается исходя из предложения участника, с которым будет заключен договор, но не должен составлять более 10 (Десяти) рабочих дней с даты получения заявки от Заказчика в течение всего срока действия договора.

Пунктом 2 раздела 3.2 Документации предусмотрено, что картриджи должны быть выпущены не ранее 2017 года.

Пунктом 1 раздела 3.3 Документации закреплено, что гарантийный срок на поставляемые картриджи должен составлять не менее 36 месяцев с даты поставки.

Вместе с тем, гарантийный срок - срок, в течение которого поставщик обязуется обеспечить соответствие качества товара условиям договора и несет ответственность перед покупателем за выявленные недостатки товара.

Данное определение обусловлено требованиями пункта 2 статьи 470, пункта 3 статьи 477 ГК РФ.

Кроме того, в соответствии со статьей 191 ГК РФ срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

При этом, в составе заявки на участие в Закупке Заявителя отсутствуют какие-либо документы, позволяющие однозначно определить соответствие предложения Заявителя по гарантийному сроку, который в соответствии с Документацией измеряется в месяцах.

С учетом вышеизложенного Заказчиком в документации были указаны минимально допустимые характеристики относительно срока поставки, года выпуска продукции, и срока гарантии.

В соответствии с разделом 6.4 Документации в колонке «Требования Заказчика» формы технических предложений отдельно приводится каждое отдельное требование, указанное в «Раздел 3 «Спецификация на поставку товара».

В колонке «Предложение Участника запроса предложений» указывается конкретное описание соответствующих характеристик предлагаемого товара, значения технических и иных показателей качества товара.

При этом Комиссией установлено, что участники Закупки должны указывать в своей заявке конкретные характеристики по вышеуказанным параметрам, чего Заявителем сделано не было.

Кроме того, срок действия заявки Заявителя меньше минимального срока, установленного в Документации.

Пунктом 5.4.2.1 Документации предусмотрено, что срок действия предложения должен быть не менее 90 дней, следующих за днем публикации протокола подведения итогов закупки в ЕИС. Указание меньшего срока может служить основанием для отклонения заявки участника. Однако Заявителем в заявке

(Письмо о подаче оферты от 09.07.2018 № 381) указано, что его предложение действует до 08.10.2018, то есть менее установленного срока (дата публикации протокола подведения итогов — 03.08.2018).

Указанный Заявителем срок действия предложения составляет также менее 90 дней, следующих после даты подведения итогов запроса предложений (30.07.2018).

В соответствии с пунктом 8.9.3 Положения о закупках в случае, если заявка потенциального участника запроса предложений или сам потенциальный участник не отвечают какому-либо из требований, указанных в пункте 8.9.1 Положения, его заявка может быть отклонена.

На основании вышеизложенного, Заявитель в составе заявки на участие в Закупке не дал конкретное предложение по гарантийному сроку срока поставки, сроку выпуска товара, что исключило возможность Закупочной комиссии Заказчика однозначно определить соответствие предложения участника Закупки вышеуказанным требованиям Документации.

При таких обстоятельствах она подлежала безусловному отклонению, в связи с чем комиссией Заказчика было принято решение о несоответствии предлагаемого к поставке товара.

Подаявая заявку на участие в закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

Также в письме о подаче оферты ООО «ПРОФБИЗНЕСГРУПП» согласилось со всеми условиями Закупки, указав, что принимает установленные в Документации требования, соответственно, ему были понятны все условия оформления и участия в Закупке.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с её условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

При проведении Закупки Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели ее проведения (удовлетворение нужд Заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям. Само по себе желание участвующего в Закупке хозяйствующего субъекта поставить имеющийся у него товар, который такой участник считает наиболее приемлемым для Заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона о закупках, поскольку условия Документации, которые, безусловно, должны соответствовать действующему законодательству и не ограничивать в правах участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем Комиссия признает жалобу необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ПРОФБИЗНЕСГРУПП» (ИНН:7731487150, ОГРН:1147748016954) на действия ПАО «Корпорация «Иркут» (ИНН:3807002509, ОГРН:1023801428111) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.08.2018 № ИГ/39215/18.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.