

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-141/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2019 г. Москва

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

в отсутствие представителей ООО «ТПСК», ГАУ «Московский государственный зоологический парк» (извещены надлежащим образом письмами Московского УФАС России от 22.01.2019 № ПО/2238/19, от 23.01.2019 № ПО/2488/19),

рассмотрев жалобу ООО «ТПСК» (далее также - Заявитель) на действия заказчика — ГАУ «Московский зоопарк» (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку с установкой малых архитектурных форм для благоустройства территории ГАУ «Московский зоопарк» (реестровый № 31807385066) (далее — 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 Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушения со стороны Заказчика при проведении Конкурса выразились в отсутствии в составе Конкурсной документации инструкции по заполнению технических характеристик предлагаемых товаров.

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 или 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 или 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.

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 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 Закона 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 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 также - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

28.12.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

По мнению Заявителя, в таблице Основные характеристики малых архитектурных форм (далее - Таблица) Технического задания установлены требования к поставляемым товарам. Однако инструкция по заполнению данной таблицы отсутствует в Конкурсной документации.

Так, например, монтаж ландшафтного элемента «пни и бревна» должен осуществляться путем установки деревянного элемента (пня/бревна) на металлический стержень диаметром от 40 до 80 мм, закрепленного к Ж/Б основанию.

Из Конкурсной документации не следует, каким образом участнику требуется заполнить данную таблицу.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости закупки.

Применительно к составлению Конкурсной документации соблюдение принципа информационный открытости означает необходимость обязательного доведения до сведения участников Конкурса всей информации, касающейся составления и подачи их заявок на участие в Конкурсе, поскольку результаты Конкурса напрямую затрагивают права и законные интересы таких участников.

Такой правовой подход наиболее полно отвечает целям обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Вместе с тем в настоящем случае Конкурсная документация содержит лишь Таблицу заполнения технических характеристик товара, без инструкции о том, как именно требуется данную таблицу заполнить.

Комиссия исходит из того, что оспариваемые действия Заказчика препятствуют участникам Конкурса формированию предложения в соответствии с требованиями Заказчика, и, как следствие, создают искусственные барьеры для формирования заявки.

Выводы Комиссии подтверждаются тем, что на участие в Конкурсе поступило ноль заявок.

Вместе с тем Комиссия, рассматривая действия Заказчика при проведении Конкурса, установила, что порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленный в Конкурсной документации, не позволяет участнику Конкурса представить надлежащее предложение, поскольку требования к товарам, подлежащим использованию при оказании услуг, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении Конкурса.

При этом, положения Конкурсной документации не позволяют потенциальному участнику выразить только согласие на выполнение работ на условиях Конкурсной документации.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках. При формировании Конкурсной документации необходимо принимать во внимание, что обязанность Заказчика по подготовке документации (инструкции) обусловлена необходимостью достижения упорядочения и приведения к единообразию в понимании как требований Заказчика к составу и содержанию заявки на участие в Конкурсе, так и требований к товару (показателям, его характеризующим).

Так, Конкурсная документация предназначена для отбора лиц, которые имеют возможность удовлетворить потребность Заказчика на объявленных условиях, при этом не предоставляя Заказчику право избирать потенциального контрагента по

критериям надежности указанных субъектов и отдавать предпочтение в зависимости от уровня заинтересованности таких участников.

Комиссия отмечает, что столь детальное описание характеристик материалов, при наличии возможности без ущерба удовлетворению потребности Заказчика как конкретизировать потребность, так и ограничиться установлением требований о соответствии товаров общепринятым стандартам, необоснованно ведет к затруднению подачи надлежащей заявки (при возложении на участника Конкурса обязанности по соответствующему формированию предложения об условиях выполнения работ) и, как следствие, влияет на уровень конкуренции при проведении процедуры.

Данный правовой подход в наибольшей степени отвечает правовому режиму, который установлен Законом о защите конкуренции и Законом о закупках, в то время как действия Заказчика в настоящем случае были направлены на введение в заблуждение участников Конкурса и ограничение их количества.

Таким образом, порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленным в Конкурсной документации, не позволяет участнику Конкурса представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик, не учитывая предмет Конкурса, установил чрезмерные требования к товарам, подлежащим использованию при выполнении подрядных работ, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

В рамках заседания Комиссии Заказчику была предоставлена возможность представить пояснения относительно законности и правомерности установления положений Конкурсной документации, обжалуемых Заявителем.

Однако Заказчик на заседание комиссии не явился и не представил пояснения относительно вышеуказанных положений.

Комиссия Московского УФАС России (23.01.2019) объявляла перерыв в рассмотрении жалобы с целью предоставления Заказчику возможности предъявить материалы, свидетельствующие об обоснованности своих действий.

При этом на заседании Комиссии Заказчик, несмотря на уведомления Московского УФАС России, не явился и не представил информацию и документы.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что действия Заказчика в настоящем случае не соответствовали законодательно установленным принципам информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия необоснованных ограничений по отношению к участникам закупки, Комиссия пришла к выводу о нарушении заказчиком требований п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ПСК» (ОГРН: 5177740301733; ИНН: 9729202307) на действия ГАУ «Московский государственный зоологический парк» (ОГРН: 1037700057768; ИНН: 7710031380) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 1, 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.

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-141/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2019 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 своего решения от 28.01.2019 по делу № 1-00-141/77-19,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГАУ «Московский зоопарк» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку с установкой малых архитектурных форм для благоустройства территории ГАУ «Московский зоопарк» (реестровый № 31807385066) (далее — Конкурс), а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения конкурентной процедуры.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Конкурсе с указанием о возможности повторной подачи заявки.
3. Заказчику внести изменения в Конкурсную документацию с учётом решения Комиссии от 28.01.2019 по делу 1-00-141/77-19.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Конкурсе таким образом, что бы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, новой дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе и подведения итогов Конкурса.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 22.05.2019.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 24.05.2019 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.