

1. ООО «Ферст Рейт»

ул. Марксистская, д. 20, корп. 8, Москва, 109004

2. ООО «Ростелеком-розничные системы»

км Киевское шоссе 22-й (п. Московский), д. 6, стр. 1, Москва, 108811

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2327/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.10.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей:

от заказчика - ООО «Ростелеком-розничные системы»,

в отсутствие:

ООО «Ферст Рейт», АО «ЕЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 26.10.2017 № ИШ/54864/17),

рассмотрев жалобу ООО «Ферст Рейт» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ООО «Ростелеком-розничные системы» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку компьютерного оборудования (реестровый № 31705506486) (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 действия Заказчика при проведении

Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в необоснованном отклонении заявки ООО «Ферст Рейт» от участия в Закупке.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной 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 участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг в случаях.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

08.09.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Датой окончания подачи заявок определено 12.10.2017, датой рассмотрения заявок - 23.10.2017, датой подведения итогов Закупки - 06.11.2017.

Из протокола рассмотрения заявок от 03.10.2017 № 31705461516-06 следует, что заявка ООО «Ферст Рейт» отклонена от участия по причине несоответствия претендента и заявки требованиям Закупочной документации, установленным пунктом 28.3 и пунктом 29 раздела 11 «Информационная карта», а именно - форма 3 раздела Ш «Формы для заполнения претендентами», заполнена ненадлежащим образом. Кроме этого, поданное претендентом письмо о соответствии дополнительным требованиям, указанным в пункте 15 раздела 11 «Информационная карта» не соответствует предлагаемому в форме 3 раздела Ш «Формы для заполнения претендентами» наименованию оборудования.

Ответ на запрос разъяснений, отправленный претенденту, изменяет существенные условия заявки, в том числе состав предлагаемых претендентом товаров, работ, услуг, что противоречит пункту 39 раздела 11 «Информационная карта» и содержанию отправленного запроса. Поставщиком были изменены сведения о производителе/вендоре оборудования по 1 и 2 позиции формы 3 раздела Ш «Формы для заполнения

претендентами»

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пунктам 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; 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.

Пунктом 9.10.3 Положения о закупках установлено, что заявка должна содержать все сведения и документы, установленные в документации о закупке, включая: предложение претендента в отношении предмета (качества, технических и иных характеристик товара, работ, услуг, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, к результатам работ, услуг, объемам работ, услуг), цены (включая расчёт цены) и других условий договора с приложением документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг, которые являются предметом договора, требованиям, установленным документацией о закупке и предложениям претендента.

В соответствии с пунктом 15 Информационной карты установлено, в том числе, дополнительное требование к участнику - «Гарантия 36 месяцев на системные блоки OnSite (Ремонт на территории заказчика силами сервисной службы производителя по всей территории Российской Федерации)», в подтверждение соответствия которому в составе заявки исполнитель должен предоставить авторизационное письмо от соответствующего производителя под данную закупочную процедуру, где должно подтверждаться наличие OnSite гарантии (Ремонт на территории заказчика силами сервисной службы производителя по всей территории Российской Федерации) на предлагаемое к поставке оборудование «системные блоки».

Пунктом 28 Информационной карты установлено, что заявка на участие в Закупке (форма 1) в качестве приложений должна содержать следующие документы, в том числе:

- документы, которые подтверждают соответствие претендента требованиям к участникам, установленным в пункте 15 Информационной карты, с обязательным включением форм раздела III «Формы для заполнения претендентами закупки», оригинала или надлежаще заверенной копии справки из уполномоченного налогового органа, а также копии разрешительных документов указанных в подпункте 1 пункта 15 Информационной карты, декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии с требованиями подпункта 5 пункта 15 Информационной карты.

- предложение претендента в отношении предмета (качества, технических и иных характеристик товара, работ, услуг, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, к результатам работ, услуг, объемам работ, услуг), цены (включая расчёт цены) и других условий договора (договоров) по форме 3 и другим формам раздела III «Формы для заполнения претендентами закупки».

Согласно форме 3 «Технико-коммерческое предложение» раздела III «Формы для заполнения претендентами» участник Закупки должен указать, в том числе, сведения о наименовании оборудования, вендоре/производителе, модели (артикуле), наименование (описание, технические характеристики) товара; наименование страны происхождения товара, работы, услуги.

Кроме того, Заказчиком утверждено Техническое задание, содержащее сведения о вендоре/производителе, наименовании (описании) товара, единицах измерения, сроке поставки в календарных днях, срок гарантийного обслуживания.

Таким образом, участник Закупки в составе заявки должен представить, кроме прочего, Технико-коммерческое предложение по форме 3 Закупочной документации, соответствующее требованиям Технического задания.

Заявителем в составе заявки представлено Технико-коммерческое предложение, в соответствии с пунктами 1, 2 которого Заявителем предлагает к поставке оборудования вендора/производителя Asus.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, в составе заявки в подтверждение соответствия требованию, установленному пунктом 15 Информационной карты, приложено 2 письма от производителей оборудования. Одно из представленных писем от производителя Asus, но данное письмо общее, т.е. не отражает наличие гарантии OnSite в течение 3-х лет на поставляемое оборудование на всей территории Российской Федерации.

Второе письмо от производителя Lenovo, в то время как в Технико-коммерческом предложении указан

производитель Asus.

Заказчиком в соответствии с пунктом 9.23 Положения о закупках в адрес Заявителя был направлен запрос, согласно которому Заказчик просит Заявителя предоставить в срок до 10:00 06.10.2017 авторизационное письмо от производителя Asus под данную закупочную процедуру, где должно подтверждаться наличие OnSite гарантии (Ремонт на территории заказчика силами сервисной службы производителя по всей территории Российской Федерации) на предлагаемое к поставке оборудование «системные блоки» в течении 3-х лет.

Согласно пункту 9.23 Положения о закупках, пункта 39 Информационной карты Закупочной документации ответ на запрос не должен изменять условия заявки (сроки и условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, графика платежей и иные существенные условия заявки, в том числе объем и состав предлагаемых претендентом товаров, работ, услуг).

На данный запрос от Заявителя поступило уточненное Авторизационное письмо, соответствующее требованиям Закупочной документации и измененное Технико-коммерческое предложение в части состава предлагаемых претендентом товаров по позициям 1, 2.

Исходя из текста жалобы, Заявителем в ответ на запрос Заказчика было направлено обращение относительно возможности предложения на выбор вендора Lenovo совместно с Asus, не изменяющее условия заявки.

При этом согласно представленным сведениям Заявителем было представлено Технико-коммерческое предложение, отличное от предложения, представленного в составе заявки в части производителей/вендоров оборудования по позициям 1, 2.

Таким образом, Заявитель в составе заявки представил письмо производителя Asus, несоответствующее требованиям Закупочной документации (что не оспаривается Заявителем), а также предоставил ответ на запрос, изменяющий условия заявки.

Данный факт свидетельствует о несоблюдении Заявителем требований пунктов 28, 39 Информационной карты Закупочной документации.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств обратного.

Согласно пункту 12.9 Положения о закупках закупочная комиссия по итогам рассмотрения заявок принимает в отношении каждого претендента решение, которое заносится в протокол рассмотрения заявок, в том числе: об отказе в признании претендента участником и допуске его к основному этапу закупки (оценке и сопоставлению заявок), если заявка и (или) претендент признаны закупочной комиссией несоответствующими документации о закупке.

Следовательно, отклонение Заказчиком заявки ООО «Ферст Рейт» на указанном основании не противоречит требованиям Закупочной документации, и Положения о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссией усмотрено иное нарушение в действиях Заказчика.

Пунктом 28 Информационной карты установлено, что заявка на участие в Закупке (форма 1) в качестве приложений должна содержать следующие документы, в том числе: документы, которые подтверждают соответствие претендента требованиям к участникам, установленным в пункте 15 Информационной карты.

В соответствии с пунктом 15 Информационной карты установлено, в том числе, дополнительное требование к участнику - «Гарантия 36 месяцев на системные блоки OnSite (Ремонт на территории заказчика силами сервисной службы производителя по всей территории Российской Федерации)», в подтверждение соответствия которому в составе заявки исполнитель должен предоставить авторизационное письмо от соответствующего производителя под данную закупочную процедуру, где должно подтверждаться наличие OnSite гарантии (Ремонт на территории заказчика силами сервисной службы производителя по всей территории Российской Федерации) на предлагаемое к поставке оборудование «системные блоки».

Таким образом, Заказчиком установлено требование о представлении в составе заявки авторизационного письма от производителя, подтверждающее наличие OnSite гарантии.

При этом непредставление указанного письма является основанием для отклонения заявки участника.

Комиссия отмечает, что требования к участникам, устанавливаемые в документации о закупке должны являться подтверждением соответствия участника каким-либо требованиям. Требование о представлении в составе заявки документов, подтверждающих наличие соответствующей гарантии, выданных производителем оборудования, ставят участников Закупки в зависимость от лиц, изготавливающих и поставляющих соответствующий товар.

Включение в состав Закупочной документации ранее названного требования накладывает на потенциальных участников Закупки дополнительные ничем не обоснованные ограничения, в том числе, ставит в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

При этом из круга лиц потенциальных участников Закупки необоснованно исключаются лица, реализующие указанный в Закупочной документации товар на законных основаниях.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождает его от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документальную подтвержденность.

В отсутствие обязанности производителя продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении указанных писем, возможность участников закупки подать заявку на участие в Закупке в соответствии с указанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя, что ограничивает возможность участия в Закупке.

Заказчиком на заседании Комиссии не представлено обоснование установления данного требования именно на этапе подачи заявок.

В связи с чем, Комиссия приняла решение о признании неправомерным и необоснованным установление требований о предоставлении авторизационного письма от производителя, подтверждающее наличие OnSite гарантии, на отборочном этапе Закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, в указанных действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно представленным сведениям 23.10.2017 Закупка была отменена Заказчиком.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Заказчику не выдавать в связи с тем, что Закупка была отменена 23.10.2017.
4. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от

26.10.2017 № ИШ/54864/17.

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