

1. ООО «Русстройинжиниринг»

ул. Марксистская, д. 34, к. 8, Москва, 125413

2. ГБУ г. Москвы «Жилищник Тимирязевского района»
пр-д Дмитровский, д. 4 стр. 4, Москва, 127422

3. АО «ЭТС»
ул. Тестовская, д. 10, Москва, 123112

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2258/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.10.2017 г. Москва

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

при участии представителей:

от заказчика - ГБУ г. Москвы «Жилищник Тимирязевского района»,

в отсутствие:

ООО «Русстройинжиниринг», АО «ЭТС» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 13.10.2017 № ИШ/52262/17, уведомлением о переносе заседания Комиссии от 19.10.2017),

рассмотрев жалобу ООО «Русстройинжиниринг» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ГБУ г. Москвы «Жилищник Тимирязевского района» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку материалов и инструментов для проведения капитального ремонта многоквартирного дома по адресу: проезд Соломенной Сторожки дом 6 (реестровый № 31705541303) (далее – Аукцион),

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

Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в следующем:

- в неправомерном установлении требования о соответствии поставляемого товара действующим ГОСТ;
- в неправомерном указании в проекте договора требования о расчете размера штрафа за неисполнение обязательств в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее - Постановление № 1063), утратившим силу.

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 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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.

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 часть 1 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; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

20.09.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок - 11.10.2017. Дата рассмотрения

заявок - 11.10.2017, дата проведения Аукциона - 12.10.2017.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 11.10.2017 № 31705541303-01 для участия в Аукционе было подано 3 заявки. Заявитель заявку на участие в Аукционе не подавал.

На основании пункта 1, 2 и 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 безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

-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.

Следовательно, Заказчик должен в Аукционной документации установить требования к товару, его описанию, а также к содержанию, форме и оформлению состава заявки на участие в Аукционе.

В соответствии с пунктом 15.1.6 Положения о закупках заказчиком устанавливаются следующие требования к составу заявки на участие в конкурентных закупках, в том числе: предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ (услуг) и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора.

Согласно пункту 4.2.2 Аукционной документации первая часть заявки на участие в открытом аукционе должна содержать документы и сведения, в том числе: конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 3.1 Аукционной документации требования к качеству, техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товаров (работ, услуг), требования к их безопасности, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара (выполняемых/оказываемых работ, услуг) потребностям заказчика указываются в соответствии с Приложением № 1 к Информационной карте «Техническая часть» Аукционной документации.

Пунктом 10 Технического задания Аукционной документации установлено, что качество товара должно соответствовать требованиям действующих ГОСТов и технических условий, характеристикам и свойствам, указанным в сертификатах соответствия на данный вид продукции.

Кроме того, согласно Инструкции по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях, используемых участником закупки товаров (материалов) (далее - Инструкция) все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам, в том числе: ГОСТ 5457-75, ГОСТ Р ИСО 4014-2013, ГОСТ 9394-76, ГОСТ Р 54562-2011, ГОСТ 5583-78, ГОСТ 10503-71, ГОСТ 190-78, ГОСТ 28013-98, ГОСТ 8732-78, ГОСТ 8731-74, ГОСТ 3262-75, ГОСТ 6357-81, ГОСТ 12820-80, ГОСТ 12816-80, ГОСТ 21631-76.

Таким образом, Заказчиком установлены требования к поставляемому товару, в соответствии с которыми предлагаемые товары должны соответствовать указанным в инструкции ГОСТ.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлены требования о соответствии поставляемого товара, в том числе, ГОСТ 12820-80, ГОСТ 19903-74, ГОСТ 12816-80, утратившими силу.

Заказчик на заседание Комиссии согласился с указанным доводом, однако пояснил, что установление спорных требований не повлекло ограничение возможности участия в Аукционе, так как для участия было подано 3 заявки, все заявки были допущены до участия в Аукционе как соответствующие требованиям Аукционной документации. Кроме того, Заявитель не направлял в адрес Заказчика запросов на разъяснение

положений Аукционной документации относительно обжалуемых требований.

Кроме того, согласно Инструкции в случае отсутствия в нормативной документации значений по требуемым параметрам каких-либо из закупаемых товаров или применяемых при производстве работ, оказании услуг, поставки товаров, то по данным параметрам в графе «Значение, предлагаемое участником» необходимо указать прочерк «-», либо указывать «не нормируется», либо указать «отсутствует».

Таким образом, Заказчиком установлены требования о соответствии поставляемого товара ГОСТ, утратившим силу, что может ввести в заблуждение потенциальных участников Аукциона.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия приняла решение признать указанный довод Заявителя обоснованным.

При этом для участия в Аукционе было подано 3 заявки, Заявитель заявки на участие не подавал. Кроме того, несоответствие обжалуемым Заявителем требованиям не послужило основанием для отклонения заявок на участие в Аукционе.

Кроме того, Заявитель обратился с жалобой в антимонопольный орган 10.10.2017, то есть за день до окончания подачи заявок (11.10.2017), что свидетельствует о незаинтересованности Заявителя в участии в Аукционе

Заявитель на заседании Комиссии не явился и не представил доказательств нарушения его прав и законных интересов, а также невозможности подачи заявки на участие в Аукционе.

Также Заявитель указывает на неправомерное указание в проекте договора требования о расчете размера штрафа за неисполнение обязательств в соответствии с Постановлением № 1063, утратившим силу.

Согласно пункту 7.4 Проекта договора размер штрафа включается в договор в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены договора на момент заключения договора в соответствии с Постановлением № 1063.

При этом Постановление № 1063 утратило силу в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063».

Заказчик на заседание Комиссии согласился с указанным доводом, однако пояснил, что установление спорного требования не повлекло ограничение возможности участия в Аукционе. Также Заявитель не направлял в адрес Заказчика запросов на разъяснение положений Аукционной документации относительно обжалуемых требований.

Комиссия отмечает, что указанные постановления применимы в обязательном порядке в случае установления размера штрафа в виде фиксированной суммы при проведении закупочной процедуры в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в то время как Заказчик при проведении Аукциона руководствовался Законом о закупках.

Кроме того, расчет размера штрафа применим к исполнителю по договору, в то время как Заявитель не подавал заявку на участие в Аукционе.

Таким образом, Заказчиком в составе Аукционной документации установлено требование о расчете размера штрафа за неисполнение обязательств по договору в соответствии с Постановлением № 1063, утратившим силу, что может ввести в заблуждение потенциальных участников Аукциона.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 1 части 1 статьи 3,

пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая указанные обстоятельства, Комиссия приняла решение признать указанный довод Заявителя обоснованным.

Заявитель на заседании Комиссии не явился и не представил доказательств нарушения его прав и законных интересов.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что Заявителем не представлено доказательств ограничения его прав и законных интересов.
4. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.10.2017 № ИШ/52262/17.

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