

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2218/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.12.2018 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «РТ-Интеллектэкспорт»: <...>

от ООО «Банк патентованных идей»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Банк патентованных идей» (далее — Заявитель) на действия — ООО «РТ-Интеллектэкспорт» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключение договоров на оказание услуг по формированию массива результатов научно-технической деятельности (далее - РНТД), выявление потенциально охраноспособных РНТД, в отношении трех и четырех модификация вертолетов (реестровый № 31807175087) (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, его права и законные интересы нарушены в связи ненадлежащим формированием Закупочной документации.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорной Закупке.

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 единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС - 23.07.2018.

20.11.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 8 700 000,00 руб. Дата окончания подачи заявок и их рассмотрения — 29.11.2018, дата подведения итогов — 30.11.2018.

Комиссия, изучив представленные материалы и сведения, установила следующее.

1.

1.

1. Заявителем обжалуются действия Заказчика по несвоевременному размещению разъяснений положений Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о

закупке должна содержать сведения о форме, порядке, дате и времени окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 4.3.1 Закупочной документации Поставщик заинтересованный в предмете закупки, вправе направить организатору закупки запрос о разъяснении положений извещения, начиная с момента официального размещения извещения, в срок не позднее чем за 2 (два) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок.

23.11.2018 Заявителем в адрес Заказчика был направлен запрос разъяснений положений Закупочной документации.

Разъяснение с ответом на запрос, поступивший в сроки, установленные в пункте 4.3.1, организатор закупки обязуется официально разместить в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления запроса и не позднее, чем за 1 (один) рабочий день до даты окончания срока подачи заявок (пункт 4.3.3 Закупочной документации).

Ответ на запрос Заявителя был размещен в ЕИС Заказчиком 28.11.2018 в 18:32.

По мнению Заявителя, Заказчик был обязан разместить соответствующий ответ не позднее 28.11.2018 17:00.

Комиссия оценивает данный довод Заявителя критически в связи с тем, что в соответствии с пунктом 1 статьи 194 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Таким образом, крайний срок размещения ответа на запрос разъяснении, направленный Заявителем — 28.11.2018 23:59.

Также Комиссия отмечает, что опубликование ответа Заказчика на запрос о даче разъяснений положений документации в названный срок не повлияло на права Заявителя, так как у последнего имелась возможность подать заявку с учетом данных разъяснений.

На основании изложенного, данный довод не находит своего правового подтверждения, в связи с чем признается Комиссией необоснованным.

1.

1.

2. Также Заявитель считает, что Заказчиком не определен предмет договора, что не позволяет участникам Закупки надлежащим образом сформировать заявку на участие в закупочной процедуре.

Согласно пункту 1 части 9 статьи 4 Закона о закупках извещение о проведении закупки должно содержать сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупка документация о закупке должна содержать 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.

Пунктом 11 Информационной карты определено, что количество товара, объем работ, услуг установлены в Техническом задании.

В соответствии с подпунктом 3.1. пункта 3 Технического задания в рамках договора, заключаемого по результатам Закупки, необходимо оказать услуги по сбору, систематизации, верификации и обработке конструкторской документации. Декомпозицию Объектов техники проводить вплоть до уровня, на котором составные части полагаются далее неделимыми (уровень чертежа) с фиксацией форматов чертежей и количества листов. Ориентировочное количество уникальных чертежей в каждой модификации от 5000 до 8000.

В Закупочной документации не раскрыто понятие «Объект техники», то есть отсутствует перечень модификаций вертолетов или перечень их типов, в отношении которых необходимо оказать услуги по договору.

При этом согласно пункту 3 ответа Заказчика на запрос о даче разъяснений положений документации перечень вертолетов не подлежит раскрытию Заказчиком, поскольку данная информация носит конфиденциальный характер.

На заседании Комиссии представитель Заказчика также пояснил, что информация, представленная в подпункте 3.1. пункта 3 Технического задания, является достаточной для понимания объема оказываемых услуг.

Комиссия оценивает довод Заказчика критически, так как из положений Закупочной документации не ясно, исполнителем услуг должен быть произведен сбор информации по четырем модификациям одной модели вертолета или четырех модификаций четырех разных моделей вертолетов. Также недопустимо установление в Закупочной документации неконкретной формулировки «Ориентировочное количество уникальных чертежей...», так как объем услуг непосредственно влияет на формирование цены, предлагаемой участником Закупки.

При этом документация, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, должна содержать конкретные параметры без возможности ее множественного толкования.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. При этом стоит учитывать, что договор по результатам Закупки заключается путем включения положений Технического задания в проект договора.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не определен объект оказываемых услуг, то есть отсутствует указание на то, какое количество различных типов вертолетов необходимо проанализировать исполнителю, что нарушает пункт 1 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 1 статьи 432 ГК РФ, и признает данный довод жалобы обоснованным.

1.

1.

3. По мнению Заявителя, Заказчик не внес необходимые изменения в Проект договора относительно размера налога на добавленную стоимость, так как в пункте 4.1 Проекта договора НДС установлен в размере 20%, в то время как в соответствии с условиями Информационной карты Закупочной документации ставка НДС составляет 18%.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в Проекте договора допущена техническая ошибка, о чем было сообщено Заявителю в ответе на запрос о даче разъяснений положений документации, который размещен в ЕИС и доступен для ознакомления всем потенциальным участникам Закупки.

В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о закупке должна содержать сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что содержащиеся в Закупочной документации разночтения в части размера ставки НДС, нарушают пункт 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках, и признает указанный довод жалобы обоснованным.

1.

1.

4. Также Заявитель указывает на установление Заказчиком неисполнимых сроков оказания услуг для исполнителей.

В соответствии с пунктом 32 Информационной карты договор по результатам Закупки должен быть заключен не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Так, даже в случае размещения итогового протокола в день подведения итогов, то есть 30.11.2018, договор может быть заключен не ранее 11.12.2018 и не позднее 20.12.2018. Вместе с тем услуги должны быть оказаны не позднее 21.12.2018.

Также необходимо учитывать, что в соответствии с Проектом договора в период оказания услуг не менее 4 специалистов исполнителя должны непосредственно находиться на предприятии ПАО «Роствертол» по адресу 344038, г. Ростов-на-Дону, ул. Новаторов, 5. При этом, рабочее место и доступ к требуемой для оказания услуг документации, разъяснения обеспечиваются Заказчиком по запросам исполнителя в течение 5 рабочих дней с даты получения запроса.

Представитель Заказчика пояснил, что Заказчик заинтересован в наискорейшем

оказании услуг, в связи с чем заключение договора и иные действия будут осуществляться в кратчайшие сроки.

Согласно пункту 8 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 установление заказчиком невыполнимых требований для участников закупки ограничивает конкуренцию и противоречит положениям Закона о закупках.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, так как совокупность указанных обстоятельств свидетельствует о том, что контрагенту необходимо исполнить обязательства по договору в течение 1 дня, то есть в срок, не являющимся исполнимым с учетом специфики предмета Закупки, что способствует ограничению конкуренции.

О негативных последствиях применения составленной Заказчиком Закупочной документации свидетельствует также тот факт, что на участие в Закупке согласно протоколу подведения итогов от 30.11.2018 была подана лишь одна заявка.

Довод Заказчика о заключении договора в кратчайшие сроки оценивается Комиссией как неосновательный, так как в соответствии с пунктом 4 статьи 18.1 Закона о закупках участники закупочной процедуры или иные лица, чьи права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, могут обратиться в жалобой в антимонопольный орган в течение 10 дней с момента подведения итогов Закупки. Заказчик не может быть заведомо осведомлен об отсутствии подобной жалобы, а договор не может быть заключен с нарушением сроков, предусмотренных для административной защиты нарушенных прав лиц.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг установлено, что при осуществлении закупок заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Соответственно, Комиссия усматривает нарушение Заказчиком положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку Закупочная документация не соответствует положениям действующего законодательства, а требования, указанные Заказчиком в такой документации, привели к ограничению количества участников Закупки.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Банк патентованных идей» (ОГРН: 1185024000897; ИНН: 5024182084) на действия ООО «РТ-Интеллектэкспорт» (ОГРН: 1067746296210; ИНН: 7717551100) при проведении Закупки необоснованной по первому доводу, в остальной части — обоснованной.
2. Установить в действиях ООО «РТ-Интеллектэкспорт» нарушения пункта 1 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 1 статьи 432 ГК РФ.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2218/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.12.2018 г. Москва

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

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 06.12.2018 по делу № 1-00-2218/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «РТ-Интеллектэкспорт» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключение договоров на оказание услуг по формированию массива результатов научно-технической деятельности (далее - РНТД), выявление потенциально охраноспособных РНТД, в отношении трех и четырех модификация вертолетов (реестровый № 31807175087) (далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с указанием о возможности повторной подачи заявки.
2. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учётом решения Комиссии от 06.12.2018 по делу № 1-00-2218/77-18.
3. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 5 (Пяти) рабочих дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.

4. Заказчику определить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новую дату рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 11.01.2019.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 18.01.2019 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.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.