

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1477/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.08.2018 г. Москва

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

при участии:

от АО «МОСГАЗ» - <...> (по доверенности от 20.12.2017 № 20-03/586), <...> (по доверенности от 20.04.2018 № 20-03/347),

от ООО «А ГРУПП» - <...> (по доверенности от 01.08.2018 № 166), <...> (по доверенности от 24.08.2018 № 185)

рассмотрев жалобу ООО «А ГРУПП» (далее также - Заявитель) на действия АО «МОСГАЗ» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных изолированных для прокладки газопровода высокого давления по адресу: 18.001 (ТЗ 1439/2) участок д. Середнево – д. Кнutowo – СНТ «Ракитки». Этап 1. Строительство сети газоснабжения Филимоновского и Первомайского поселения ТИНАО (реестровый № 31806708598) (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 соответствии с Законом о закупках в редакции Закона № 505-ФЗ.

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

Пунктом 28.2 Положения о закупках предусмотрено, что Заказчик вправе установить в закупке указание на товарные знаки, производителя, марку и модель поставляемого товара, при отсутствии равноценных аналогов, в случае осуществления закупок на поставку товаров в целях выполнения работ на объектах газоснабжения города Москвы.

Установление Заказчиком требования о поставке товара конкретного производителя (АО «ВМЗ») обусловлено тем, что в рамках первого этапа выполнения работ по строительству сети газоснабжения Филимонковского и Первомайского поселения ТиНАО Заказчиком уже было проложено 2 (два) километра газопровода высокого давления из труб стальных изолированных производителя АО «ВМЗ».

Для дальнейшего выполнения работ, в целях обеспечения технологических особенностей эксплуатации и, руководствуясь пунктом 28.2 Положения о закупках, в Документации было установлено требование о поставке товара конкретного производителя (АО «ВМЗ»).

Также в ЕИС был размещен ответ на запрос о разъяснении положений Документации от 31.07.2018 о недопустимости поставки аналогов в рамках проведения данной Закупки. Вместе с тем, Заявитель данную информацию проигнорировал, и предложил в своей заявке аналог, в нарушение требований Документации и разъяснения.

Кроме того, в соответствии с пунктом 5.4 части 5 «Проект договора» Документации и пунктом 10 «Техническая часть» Документации Заказчиком было установлено требование по гарантийному сроку на поставляемый товар, который должен быть равен сроку, установленному фирмой-производителем, но должен быть не менее 12 (двенадцати) месяцев.

При этом Комиссия, изучив состав заявки Заявителя, а именно требования к гарантийному сроку предлагаемых товаров, установила, что Заявитель предложил срок «согласно условиям завода-изготовителя».

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.

Доводы Заявителя о том, что заводом-изготовителем товара гарантийный срок не может быть установлен менее 12 (двенадцати) месяцев не состоятельны и документально не подтверждены. ГОСТ 20295-85 и ТУ 1394-015-05757848-2005, на которые ссылается Заявитель, устанавливают гарантийный срок 30 лет не на весь товар, а лишь на наружное 3-х слойное антикоррозионное полиэтиленовое покрытие.

Заказчиком был направлен запрос в адрес производителя товара. В ответном письме (вх. № 201038-И-1055/18 от 17.08.2018) было указано, что гарантийный срок на трубную продукцию рассчитывается индивидуально, под каждый объект строительства, и вступает в силу с момента перехода права собственности. Дилер, реализующий продукцию АО «ВМЗ», должен устанавливать гарантийный срок самостоятельно.

На основании вышеизложенного, Заявитель в составе заявки на участие в Закупке не дал конкретное предложение по гарантийному сроку, измеряемому в месяцах, что исключило возможность Закупочной комиссии Заказчика однозначно определить соответствие предложения участника закупки, установленному требованию.

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 «А ГРУПП» 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.

Кроме того, согласно информации из ЕИС 21.08.2018 Заказчиком был заключен договор № 18МГ-ДП-2246.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «А ГРУПП» (ИНН:7717625418, ОГРН:1087746943020) на действия АО «МОСГАЗ» (ИНН:7709919968, ОГРН:1127747295686) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.08.2018 № ИГ/40567/18.

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