

РЕШЕНИЕ №024/07/3-2907/2023

26 октября 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе:

председатель Комиссии – Мерзляков В.А., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: Чайкун И.А., начальник отдела, Горбачева П.И., главный государственный инспектор (далее – Комиссия),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобу ООО Группа компаний «Техснабкомплект» на действия закупочной комиссии организатора торгов – ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона, среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в электронной форме на право заключения договора поставки хозяйственных товаров (извещение № 2582/ОАЭ-ЦДЗС/23) (далее – закупка),

при участии: от организатора торгов Гавриловой А.С. (доверенность № КРАС ДМС-3Д от 21.12.2022), в отсутствие заявителя, направившего ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителя,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России 12.10.2023 поступила жалоба ООО Группа компаний «Техснабкомплект» на действия закупочной комиссии организатора торгов, выразившиеся в необоснованном отклонении заявки заявителя.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес заявителя и организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы переносилось с 15:30 19.10.2023 до 14:30 26.10.2023 в связи с необходимостью получения от организатора торгов, заявителя информации, необходимой для принятия решения по жалобе. Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Согласно доводам жалобы заявка заявителя, соответствующая требованиям закупочной документации, неправомерно отклонена закупочной комиссией по основаниям, указанным в протоколе № 2582/ОАЭ-ЦДЗС/23/1 рассмотрения первых частей заявок, поступивших для участия в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 03.10.2023 (далее – протокол от 03.10.2023).

Организатор торгов представил возражения на доводы жалобы, согласно которым заявка заявителя отклонена закупочной комиссией правомерно за ее несоответствие требованиям закупочной документации, что является основанием для отклонения такой заявки.

Также из возражений организатора торгов следует, что договор по результатам закупки заключен 06.10.2023 на основании пункта 27 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», заслушав представителя организатора торгов, участвующего в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ), Положением о закупках ОАО «РЖД», утвержденным в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ не допускается предъявлять к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчиком указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

С целью проведения закупки организатором торгов на ЭТП «РТС-тендер» размещена документация о проведении открытого аукциона, среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в электронной форме на право заключения договора поставки хозяйственных товаров (извещение № 2582/ОАЭ-ЦДЗС/23).

Согласно пункту 2 «Требования к товарам» Технического задания (Приложение № 1.1 к аукционной документации) в техническом предложении необходимо указать полное наименование, конкретную марку, и/или чертеж, и/или модель, и/или артикул, либо иное обозначение (при наличии), присвоенное производителем товара и/или указанное в нормативно-технических документах на товар (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и др.) в целях идентификации заказчиком предложенного участником товара, полные технические характеристики, совпадающие с характеристиками производителя товара, а также полное наименование и ИНН производителя товара, страну происхождения, гарантийный срок товара.

Идентичные требования к описанию предлагаемого товара содержатся в разделах 4,5 II части формы технического предложения участника.

Также разделом 4 II части формы технического предложения участника предусмотрена следующая таблица для заполнения участником закупки:

Наименование товара	Марка, чертеж	Технические регламенты, ГОСТ, ОСТ, ТУ, ТО, ТС, иные нормативно-технические документы	Сорт, размер	Ед. изм.	Количество (объем)	Наименование и ИНН производителя товара	Наименование страны происхождения товара	Гарантийный срок на товар
---------------------	---------------	--	--------------	----------	--------------------	---	--	---------------------------

В инструкции по заполнению формы технического предложения участника указано следующее: характеристики товаров должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование. Описание характеристик должно соответствовать требованиям технического задания, а также форме технического предложения.

В Приложении № 1 к Техническому заданию установлены следующие характеристики товара по позиции № 8: набор для уборки пола пластиковый, состоит из совка с крышкой и щетки. Совок с крышкой - размеры не менее 280x290мм, длина ручки не менее 1100мм. Щетка - длина ручки не менее 1100мм, ширина щетки не менее 150мм, длина ворса не менее 80мм. Цвет – синий. Ед. изм. – НБР, кол-во – 200.

Из анализа технического предложения ООО Группа компаний «Техснабкомплект», представленного организатором торгов в материалы жалобы, следует, что заявителем в таблице II части технического предложения по позиции № 8 указано следующее:

Набор

для уборки

Совок-ловушка +

Совок с

для уборки пола пластиковый	Совок-ловушка + щётка, синий USTEM PLAS	Совок с крышкой синий	НБР 200,0 00	UCEM PLAS	Турция
-----------------------------------	---	-----------------------------	-----------------	--------------	--------

В пункте 5 технического предложения ООО Группа компаний «Техснабкомплект» по позиции № 8 указаны характеристики совков (размеры 280x290мм, длина ручки 1100 мм, щетка-длина ручки 1100 мм, ширина щетки 150 мм, длина ворса 80 мм, в количестве 200 шт), которые полностью соответствуют характеристикам, указанным в Приложении № 1 к Техническому заданию.

Согласно протоколу от 03.10.2023 заявка заявителя признана закупочной комиссией организатора торгов несоответствующей требованиям закупочной документации (заявитель отклонен от участия в закупке) по следующему основанию: на основании пункта 3.6.6.4 документации о закупке в связи с предоставлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1 документации о закупке, содержащего неполную информацию о товарах, а именно: по позиции № 8 приложения № 1 к техническому заданию в техническом предложении участника не указано полное наименование, конкретная марка, модель, артикул либо иное обозначение, присвоенное производителем товара.

Из письменных возражений организатора торгов, поддержанных представителем ОАО «РЖД» на заседании Комиссии, следует, что вышеуказанный вывод закупочной комиссии сделан на основании анализа информации, содержащейся на официальном сайте производителя USTEM PLAS, согласно которому совки-ловушки указанного производителя имеют буквенно-цифровое обозначение, присвоенное производителем товара, которое в техническом предложении заявителя отсутствует. Отсутствие данной информации не позволяет идентифицировать товар, что приводит к неоднозначному толкованию предложенной заявителем продукции.

При этом, запросы информации, подтверждающие вышеуказанные обстоятельства, как пояснил представитель организатора торгов, в адрес производителя не направлялись.

Таким образом, вывод закупочной комиссии об отсутствии в заявке заявителя полной информации о товаре по позиции № 8, в части отсутствия буквенно-цифрового обозначения, основан лишь на данных официального сайта USTEM PLAS, что не является подтверждением предоставления заявителем в техническом предложении неполной информации о товаре, поскольку у производителя товара отсутствует обязанность по ведению официального сайта, в том числе путем размещения информации обо всех товарах, с обязательным указанием актуальных характеристик товара. Кроме того, на сайтах производителей товара может указываться информация рекламного характера, требующая дополнительного уточнения. Иными словами, указанный в заявке заявителя товар по факту может не иметь буквенно-цифрового обозначения или информация о таком товаре может вовсе отсутствовать на сайте производителя товара.

Кроме того, заявителем в материалы жалобы представлено ценовое предложение ООО «Изюм», из содержания которого следует, что названная компания готова поставить заявителю для дальнейшей поставки в ОАО «РЖД» товар с наименованием и характеристиками, указанными заявителем в своей заявке, в частности: Совок-ловушка + щётка, синий USTEM PLAS, с характеристиками: 280x290мм, длина ручки 1100 мм, щетка-длина ручки 1100 мм, ширина щетки 150 мм, длина ворса 80 мм, в количестве 200 шт.

Таким образом, организатор торгов не подтвердил, что закупочная комиссия обладала достоверными сведениями о том, что указанная в заявке заявителя информация о товаре указана не в полном объеме. Иных доказательств, подтверждающих предоставление в техническом предложении заявителя по позиции № 8 неполных сведений о товаре, организатором торгов на заседание Комиссии не представлено, Комиссией не установлено.

Кроме того, из положений закупочной документации следует, что целью описания участником закупки товаров, в установленном в закупочной документации порядке, является возможность их идентификации заказчиком. Характеристики товаров должны быть изложены таким образом, чтобы при рассмотрении заявок не допускалось их неоднозначное толкование.

Анализ технического предложения по позиции № 8, с учетом указания заявителем наименования товара и конкретных характеристик предлагаемого к поставке совка-ловушки, позволяет сделать вывод о том, что описанный заявителем товар вполне возможно идентифицировать.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о неправомерности действий закупочной комиссии организатора торгов, отклонившей заявку заявителя по основанию, указанному в протоколе от 03.10.2023, при отсутствии надлежащих доказательств указания заявителем в техническом предложении по позиции № 8 сведений о товаре не в полном объеме, не позволяющих идентифицировать предложенный товар. Таким образом, неправомерно отклонив заявку заявителя, закупочной комиссией организатора торгов допущено нарушение часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.

С целью устранения выявленного нарушения Комиссия считает возможным выдать предписание об устранении выявленного нарушения, при наличии заключенного договора, на основании следующего.

Так, согласно пояснениям представителя заказчика, по результатам рассматриваемой закупки договор от 06.10.2023 заключен ранее 10 дней на основании пункта 27 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352.

При этом, данным пунктом установлен лишь максимальный срок для заключения договора при осуществлении неконкурентной закупки.

В рассматриваемом случае обжалуемая закупка проведена в форме открытого аукциона, т.е. способом, отнесенным пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ к конкурентным закупкам.

Так, конкурентной закупкой в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона № 223-ФЗ признается закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно ряда условий, предусмотренных Законом № 223-ФЗ, в том числе, информация о которой сообщается заказчиком путем размещения в единой информационной системе (далее – ЕИС) извещения об осуществлении конкурентной закупки или посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, предусмотренных статьей 3.5 Закона № 223-ФЗ.

Положениями пункта 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» (далее – Постановление РФ № 301 от 06.03.2022) установлено, что заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в ЕИС сведения о закупках.

Представитель организатора торгов на заседании Комиссии сообщил, что недружественными иностранными государствами в отношении заказчика введены политические или экономические санкции и меры ограничительного характера, в связи с чем организатор торгов, руководствуясь положениями Постановления РФ № 301 от 06.03.2022, не разместил сведения в отношении обжалуемого открытого аукциона в ЕИС. При этом, в соответствии с позицией организатора торгов открытый аукцион, извещение о проведении которого не размещено в ЕИС, позволяет признать данную закупку неконкурентной, поскольку она не соответствует все условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, в связи с чем применение положений части 15 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ в части срока заключения договора является недопустимым.

Вышеуказанный довод организатора торгов отклонен Комиссией на основании следующего.

Постановлением РФ № 301 от 06.03.2022 лишь закреплено основание для неразмещения сведений о закупке товаров, работ, услуг, информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС. При этом, в Постановлении РФ № 301 от 06.03.2022 отсутствует указание на то, что закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции и (или) меры ограничительного характера, признаются неконкурентными. Более того, данное Постановление не устанавливает способы закупок и условия их проведения, поскольку это напрямую урегулировано Законом № 223-ФЗ.

Таким образом, временное освобождение заказчика от обязанностей по размещению сведений об открытом аукционе в ЕИС не свидетельствует о том, что данная закупка осуществлена неконкурентным способом.

При этом, проводимый открытый аукцион, как указывалось выше, по своей сути соответствует условиям конкурентной закупки, содержащимся в части 3 статьи 3, пункте 1 части 3.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, ввиду того что извещение о проведении открытого аукциона доступно неограниченному кругу лиц, поскольку размещено на ЭТП «РТС-тендер» и тем самым обеспечена конкуренция между участниками за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, описание предмета закупки осуществлено с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о том, что на обжалуемую закупку распространяется требование части 15 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ, согласно которому договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Кроме того, пунктом 27 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352, установлено, что срок заключения договора при осуществлении неконкурентной закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения должен составлять не более 20 дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Таким образом, Законом № 223-ФЗ предусмотрено, что заключение договора по итогам закупки возможно не ранее определенного срока, в данном случае, в связи с запретом по размещению информации в ЕИС, в том числе, протоколов, составленных по результатам закупки, установленным в Постановлении РФ № 301 от 06.03.2022, со дня размещения на ЭТП «РТС-тендер» итогового протокола.

Из протокола заочного заседания Красноярского подразделения Конкурсной комиссии Центральной дирекции закупок и снабжения – филиала ОАО «РЖД» № 69/1 следует, что итоги по результатам закупки подведены 06.10.2023. Указанный протокол размещен на ЭТП «РТС-тендер» 06.10.2023.

Вместе с тем, из представленных организатором торгов в материалы жалобы сведений следует, что договор по

результатам закупки заключен 06.10.2023, то есть ранее 10 дней со дня подведения итогов, что повлекло нарушение срока, установленного частью 15 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Поскольку договор, заключенный по итогам закупки, заключен с нарушением части 15 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ, он является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ.

Кроме того, в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

Исключение, сокращение срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Закона № 223-ФЗ, Законе № 135-ФЗ процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных частью 4 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Группа компаний «Техснабкомплект» на действия закупочной комиссии организатора торгов – ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона, среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в электронной форме на право заключения договора поставки хозяйственных товаров (извещение № 2582/ОАЭ-ЦДЭС/23) обоснованной.
2. Признать закупочную комиссию организатора торгов нарушившим часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ.
3. Выдать закупочной комиссии организатора торгов предписание об устранении выявленного нарушения путем повторного рассмотрения заявки заявителя.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

