

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19360/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.11.2020 Москва

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

при участии представителей:

от ПАО «МРСК Центра» - <...> (по доверенности от 29.06.2020), <...> (по доверенности от 03.11.2020),

в отсутствие представителей ООО «Торговый дом ЗЕВС» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.11.2020 № ЕО/63087/20),

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом ЗЕВС» (далее - Заявитель) на действия ПАО «МРСК Центра» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку светотехнической продукции для реализации обязательств по договорам дополнительных сервисов для нужд ПАО «МРСК Центра» (филиал «Курскэнерго») (реестровый № 32009588090) (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, Заказчиком установлены неправомерные положения Закупочной документации.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг учреждения в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно п. 3.4.1 Закупочной документации заявка участника на участие в закупке должна содержать сведения и документы, указанные в пунктах 14 и 16 части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Пунктом 14 Информационной карты Закупочной документации установлено, что в состав первой части заявки входит техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей закупочной документации (часть III. «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ»).

В форме 1 «Техническое предложение» участнику необходимо указать всю требуемую Заказчику продукцию.

В технических заданиях, например «на поставку метизов (Гайка М12). Лот № 203В» пунктом 2.2 установлено, что участник закупочных процедур на право заключения договора на поставку метизов для нужд ПАО «МРСК Центра» обязан предоставить в составе своего предложения документацию (технические условия, руководство по эксплуатации и т.п.) на конкретный вид продукции, заверенную производителем. Данный документ должен подтверждать технические характеристики, заявленные поставщиком оборудования в техническом предложении.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе указанный Закон возлагает на заказчиков при проведении процедур обязанность руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, 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.

Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке

которого передаются соответствующие документы (технические условия, руководство по эксплуатации и т.д.).

С учетом изложенного, требование о представлении участниками до даты подведения итогов Закупки вышеназванных документов, указанных в документации, обременяет участника в целях участия в Закупке и подаче своей заявки на участие заблаговременно произвести/приобрести указанную в документации продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении руководств по эксплуатации, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера, его официального представителя.

При этом Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке и до подведения итогов закупки, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке, при подаче заявки на участие в закупке.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик не вправе требовать от участников процедуры соответствующих документов на товар.

Более того, пунктом 6.2.1 Проекта договора Закупочной документации установлено, что при поставке товара поставщик должен передать покупателю оригиналы следующих документов на русском языке:

Технический паспорт <...> Сертификаты либо декларации о соответствии, инструкции по эксплуатации и монтажу, а также иную техническую сопроводительную документацию в соответствии с приложением 1 к договору.

При таких обстоятельствах требования пунктов 2.2 Технических заданий противоречат требованиям пункта 6.2.1 Проекта договора.

Комиссия отмечает, что Закупочная документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе неточности и разночтения, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре Закупочной документации должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, подающим заявки на участие в закупке.

Из вышеизложенного следует, что заявка участников будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования к участникам закупочной процедуры, к товару необходимому к поставке по условиям заключаемого по результатам проведения закупочной процедуры договора.

Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений либо отсутствие в

Закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие такой документации (соответствующим её требованиям), исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений Заказчиком.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком не должным образом установлены требования к участникам закупочной процедуры, что не соответствует требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Также Заявитель оспаривает следующие положения Проекта договора Закупочной документации:

2. В процессе исполнения Договора количество Товара может быть изменено по инициативе Покупателя в сторону увеличения (не более 10%), либо уменьшено в случае сокращения потребности Заказчика без применения штрафных санкций от общего количества, указанного в Приложении №1 к настоящему договору, в связи с чем Поставщик обязуется подписать направленное в его адрес Покупателем дополнительное соглашение к настоящему Договору.

5.10. Поставщик обязан к моменту поставки Товара обеспечить за свой счет проведение аттестации Товара в соответствии с действующим в ПАО «Россети» организационно-распорядительными документами.

В случае отсутствия положительного заключения аттестационной комиссии на товар Поставщик обязан обеспечить поставку согласованного с покупателем аналогичного товара, включенного в перечень допущенного оборудования/товара, без увеличения цены договора и в сроки, указанные в графике поставок товара (приложение 2 к настоящему договору).

В случае отсутствия заключения аттестационной комиссии покупатель вправе отказаться от приемки неаттестованного товара.

Также Заявитель считает неправомерным установление в Проекте договора необоснованного преимущества Заказчику, существенно нарушающее баланс сторон, а именно неравнозначную неустойку.

Пунктом 2 статьи 1 и статьей 421 ГК РФ установлена свобода договора, на основании которого граждане и юридические лица свободны в заключении договора и свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора, а также в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно пункту 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Неустойкой признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК РФ).

Неустойка является одним из способов обеспечения исполнения обязательств по

договору и определяется по соглашению сторон для обеспечения надлежащего исполнения условий договора.

Из изложенного следует, что при проведении процедуры закупки Заказчик вправе самостоятельно определять условия договора, подлежащего заключению по результатам закупочной процедуры, при этом условия, включаемые в договор не должны противоречить действующему законодательству Российской Федерации, в том числе ГК РФ, Закону о закупках и Положению о закупках.

Таким образом, с учетом обстоятельств изложенных выше, Комиссия приняла решение признать доводы жалобы Заявителя необоснованными.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом ЗЕВС» (ИНН: 7722351995, ОГРН: 1167746058534) на действия ПАО «МРСК Центра» (ИНН: 6901067107, ОГРН: 1046900099498) при проведении Закупки необоснованной в части оспаривания положений проекта договора, в остальной части признать жалобу обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
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.