

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-187/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.01.2019 г. Москва

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

в присутствии представителей:

от ООО «Медикал Сервис»: <...> по доверенности от 31.10.2018;

от ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии»: <...> по доверенности от 15.01.2019 № 177, <...> По доверенности от 15.01.2019 № 178);

рассмотрев жалобу «Медикал Сервис» (далее также — Заявитель) на действия ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту помещений 1-го этажа в здании ГБУЗ «Московский Центр дерматовенерологии и косметологии» по адресу: г. Москва, ул. Косинская, д. 3 (реестровый № 31807283668) (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 его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки.

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 также - 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, 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 также - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

11.12.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Исходя из доводов жалобы, Заказчик отклонил заявку Заявителя на основании того, что Заявитель указал по параметру резьба крепежных деталей значение «до головки, не на всей длине стержня», по параметру: «Длина крепежных деталей» значение 100 мм, по параметру: «Длина резьбы в крепежных деталях» значение 26 мм. Указанное значение, по мнению ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии», длины резьбы является недостоверным для крепежной детали с резьбой до головки: при длине крепежной детали(винта) 100 мм резьба до головки составляет всю его длину, т.е. ее длина также 100 мм. Данный факт также подтверждается рисунком 1 ГОСТ Р ИСО 4017-2013, который регламентирует крепежные изделия с резьбой до головки- винты, с крупной резьбой. Даже если винты имеют недорез резьбы, обозначенный «а», то для диаметра резьбы 10 мм, используемой участником, этот недорез может быть не более 4.5 мм, т.е. длина резьбы в этом случае не менее 95.5 мм ( $100-4.5=95.5$ ).

Согласно Приложению № 1 к Техническому заданию требуемый параметр Длина резьбы в крепежных деталях к Комплекту крепежа (крепежная деталь, гайка, шайба) (далее — Позиция 109) составляет  $\geq 22$ .

Таким образом участник Аукциона должен указать значение в графе Длина резьбы к Комплекту крепежа более или равное 22.

В соответствии с инструкцией по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях, используемых участником закупки товаров (далее — Инструкция) символ «≥» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ему.

При этом Заказчиком установлено, что все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам, в том числе ГОСТ.

ГОСТ Р ИСО 4017-201 применяется к Позиции 109. Согласно данному у ГОСТу длина резьбы крепежных деталей имеет несколько значений.

Заявитель при заполнении Приложения № 1 указал значение требуемого параметра 26.

Представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и указал, что по позиции 109 ему требовались крепежные детали с резьбой до головки и резьбой не на всей длине стержня.

Таким образом, по мнению Заказчика, очевидно, что это два разных вида товара. Резьба не может быть одновременно и до головки и по всей длине.

Комиссия отмечает, что инструкция по заполнению заявки своим предназначением имеет прояснение положений требований Документации Заказчика применительно к заполнению заявки, то есть инструкция имеет цель облегчать формирование заявки и представление предложений в ответ на требование Заказчика.

В рассматриваемом случае Комиссия пришла к выводу, что Инструкция не выполняет данную функцию, а, напротив, прямо вводит в заблуждение участников процедуры.

Символ «≥» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ем.

При этом, согласно ГОСТу применительно к данной позиции участник должен указать несколько значений.

Данное противоречие не может считаться инструктирующим и проясняющим объяснением для участников Аукциона.

В данной части Документация в контексте предъявляемых к ней нормативных требований не является состоятельной, поскольку не отвечает своему предназначению.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что ни Инструкция, ни Аукционная документация в целом в рассматриваемом случае не способствовали достижению целей проведения Аукциона в соответствии с положениями Закона о закупках.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные действия Заказчика при проведении Аукциона, установила, что порядок изложения Заказчиком требований к товарам, установленным в Аукционной документации, необъективно затрудняет их уяснение и не позволяет участнику представить надлежащее предложение, поскольку требования к товарам, подлежащим использованию при оказании услуг, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении Аукциона.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссия отмечает, что размещенная Заказчиком Аукционная документация нарушает положения действующего законодательства, не позволяя оценить обоснованность действий Заказчика по отклонению заявки Заявителя.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Аукционная документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию Аукционной документации является ничем иным как злоупотреблением правом.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что Заказчиком в рамках Аукциона неоднозначно и двойственно описан ассортимент необходимых к поставке товаров.

Также Комиссия отмечает, что предоставленное Заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить Заказчика необходимыми ему качественными товарами. В то же самое время такое право Заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников Аукциона с тем, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, избранные Заказчиком критерии допуска заявок должны не только способствовать выбору наилучшего (по объективным показателям) участника Аукциона, но и учитывать всю специфику правоотношений, возникающих в сфере приобретения и выдачи требуемых Аукционной документацией документов.

В настоящем случае ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии», возлагая на участника Аукциона обязанность по предоставлению сведений о характеристиках товаров, подлежащих поставке описало требования к товарам и порядок предоставления таких сведений в составе заявки таким образом, что участник Аукциона обязан изучить Инструкцию и установить, какие именно требования предъявлены к характеристикам товаров.

При этом, положения Аукционной документации не позволяют потенциальному участнику выразить только согласие на выполнение работ на условиях Аукционной документации.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках. При формировании Документации необходимо принимать во внимание, что обязанность Заказчика по подготовке документации (инструкции) обусловлена необходимостью достижения упорядочения и приведения к единообразию в понимании как требований Заказчика к составу и содержанию заявки на участие в Закупке, так и требований к товару (показателям, его характеризующим).

Так, Документация предназначена для отбора лиц, которые имеют возможность удовлетворить потребность Заказчика на объявленных условиях, при этом не предоставляя Заказчику право избирать потенциального контрагента по критериям надежности указанных субъектов и отдавать предпочтение в зависимости от уровня заинтересованности таких участников.

Комиссия отмечает, что столь детальное описание товаров, при наличии возможности без ущерба удовлетворению потребности Заказчика как конкретизировать потребность, так и ограничиться установлением требований о соответствии товаров общепринятым стандартам, необоснованно ведет к затруднению подачи надлежащей заявки (при возложении на участника Закупки обязанности по соответствующему формированию предложения) и, как следствие, влияет на уровень конкуренции при проведении процедуры.

Данный правовой подход в наибольшей степени отвечает правовому режиму, который установлен Законом о защите конкуренции и Законом о закупках, в то время как действия Заказчика в настоящем случае были направлены на введение в заблуждение участников Аукциона и ограничение их количества.

Таким образом, порядок изложения Заказчиком требований к товарам, установленным в Аукционной документации, не позволяет участнику Аукциона представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик, не учитывая предмет Аукциона, установил чрезмерные требования к товарам, подлежащим поставке, которые имеют двойственную интерпретацию и объективно затрудняют подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

На основании вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, поскольку сама Закупочная документация не соответствует положениям законодательства. Требования, указанные Заказчиком, приводят к необоснованному ограничению количества лиц, участвующих в Аукционе.

В этой связи Комиссия признает жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.

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 «Медикал Сервис» (ОГРН 5147746295880 ИНН: 7725847083) на действия ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (ОГРН 1027700456156 ИНН 7725034169) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Установить в действиях ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Предписание не выдавать в связи с выдачей ранее предписания по делу № 1-00-45/77-19.

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