

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1831/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.05.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «МэйсИнвест» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУЗ «ГКБ им. А.К. Ерамишанцева ДЗМ» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту приемного отделения в 5 корпусе ГБУЗ «ГКБ им. А.К. Ерамишанцева ДЗМ» (реестровый № 31907772824, 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, мотивированная несогласием с отклонением заявки ООО «МэйсИнвест» от участия в процедуре закупки, а также установлением неправомерных требований в Аукционной 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).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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).

В соответствии с пунктами 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.

Согласно пунктам 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

– 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

– требования к участникам такой закупки.

Протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 08.05.2019 № 31907772824-01 заявке ООО «МэйСинвест» отказано в допуске по следующим основаниям:

1) Пункт 63. Выключатель открытого типа в сборе. Непредставление конкретных показателей товаров или материалов, соответствующих требованиям аукционной документации. В сведениях о качестве (форма 2) установлено требование: Исполнение: одноклавишный, двухклавишный. Участником в заявке предложено исполнение: двухклавишный. В соответствии с инструкцией по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях, используемых участником закупки товаров (материалов) в случае указания в столбце «требуемое значение» символа «,», участнику необходимо предоставить все значения показателя или все диапазоны значений, указанные через данный символ. Участник должен был в заявке указать оба исполнения выключателей;

2) Пункт 88. Блоки дверные. Непредставление конкретных показателей товаров или материалов, соответствующих требованиям аукционной документации. В сведениях о качестве (форма 2) установлено требование: Классификационный признак N 3: однопольные, правого открывания. Участником в заявке предложен классификационный признак N 3: правого открывания. В соответствии с инструкцией по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях, используемых участником закупки товаров (материалов) в случае указания в столбце «требуемое значение»

символа «,», участнику необходимо предоставить все значения показателя или все диапазоны значений, указанные через данный символ. Участник должен был в заявке указать и направление открывания (правое), и конструкцию дверей (однопольные);

3) Пункт 103. Лента термоизоляционная. Предоставление конкретных показателей товаров или материалов, несоответствующих требованиям аукционной документации. В сведениях о качестве (форма 2) установлено требование: диапазон рабочих температур: -65...+125 °С. Участником в заявке предложен диапазон рабочих температур: -70...+130 °С. В соответствии с инструкцией по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях, используемых участником закупки товаров (материалов) в случае указания в столбце «требуемое значение» символа «...», участнику необходимо предоставить диапазон (-ы) значений, не включая крайние значения. Крайние значения -65 и +125, указанные в сведениях о качестве (форма 2), включены в диапазон значений, указанный участником. Участник должен был в заявке указать диапазон рабочих температур с нижним значением выше чем -65°С (-60, -50, -40 и т.д.) и с верхним значением ниже, чем +125°С (+120, +110, +100 и т. д.);

4) Непредоставление в составе заявки обязательных документов и сведений, предусмотренных п.17.1 Информационной карты аукционной документации Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе: Заявка на участие в электронном аукционе должна содержать надлежащим образом заверенную копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц). В заявке участника отсутствуют данные документы ( не предоставлен Устав в последней ред., согласно представленной выписке из ЕГРЮЛ (ГРН и дата внесения записи в ЕГРЮЛ 2197747301453 19.04.2019г.).

Заявитель с причинами отклонения своей заявки Заказчиком не согласился, указывая при этом на соответствие своей заявки требованиям Аукционной документации.

В свою очередь, Комиссия изучив представленные документы и сведения к материалам дела, отмечает следующее.

Форма 2, предусмотренная заказчиком в Аукционной документации, обязывающая участников закупки представлять конкретные характеристики товара в совокупности с инструкцией по заполнению заявки вводит участников в заблуждение и значительным способом ограничивает конкуренцию на торгах.

Однако Комиссия Управления отмечает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

Комиссия отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и

(или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Названный правовой подход, изложенный в п. 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом Российской Федерации в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 Закона о контрактной системе.

Комиссия Управления полагает возможным допустить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации, к рассматриваемым правоотношениям.

Комиссия Управления отмечает, что в силу того, что заказчиком в документации предъявлено к участникам закупки требование о необходимости соответствия товара определенным государственным стандартам, то заказчику нет необходимости предъявлять к участникам закупки дублировать такие положения в заявках, поскольку потребность заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участниками закупки согласия на поставку товара, соответствующего требованиям, изложенным заказчиком в Форме 2, содержащей характеристики товара, необходимые заказчику.

В целях выражения готовности поставки товара в соответствии с требованиями документации, участнику закупки достаточно выразить свое согласие о поставке товара в соответствии с требованиями документации, что не лишает в последующем возможность заказчика соотнести фактически поставляемый товар с требованиями документации, поскольку положениями документации заказчиком определены соответствующие параметры товара, которым и должен соответствовать товар, поставляемый при исполнении обязательств по договору.

При этом положения документации, а также Технического задания позволяют прийти к выводу, что спецификация к договору формируется на основании характеристик, установленных заказчиком в документации.

Таким образом, заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в приложении № 2 к Техническому заданию, и не предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены заказчиком в документации. Указанное изменение сократит возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик, которые могут быть воспроизведены участниками

закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

В связи с чем Комиссия Управления отмечает, что допустимым может являться установление в документации условий, при которых участники закупки вправе предоставить в составе заявки свое согласие на поставку товаров, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые заказчик сформировал на основании своей потребности или предоставить участнику закупки возможность воспроизводить требования изложенные заказчиком в документации в составе заявки (без изменений и/или без применения инструкции по заполнению заявки), что также позволит сформировать участнику закупки свое предложение, отвечающее потребности заказчика.

Вместе с тем в настоящем случае положения документации обязывают участника закупки предоставить в составе заявки конкретные характеристики товара, возможность подачи заявки без их предоставления документацией не определена. В связи с чем Комиссия Управления усматривает нарушение в действиях заказчика при формировании документации, выразившееся в ограничении количества участников закупки при формировании документации.

На основании изложенного Комиссия Управления приходит к выводу, что документация заказчика не отвечает принципам, предусмотренным пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и подлежит корректировке в целях упорядочивания заказчиком требований к документации в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к содержанию заявок участников закупки.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, основание для отклонения заявки Общества в связи с наличием в составе его заявки устава не в последней редакции Комиссия считает формальным на основании следующего.

В соответствии с пунктом 17.1 Информационной карты Аукционной документации заявка на участие в Аукционе должна содержать в том числе надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

При этом представитель Заказчика указал, что представленная версия Устава Общества не являлась действующей, поскольку согласно представленной в составе заявки выписке из Единого государственного реестра юридических лиц последние изменения вносились 19.04.2019, в то время как устав был в редакции ранее даты внесения данных изменений.

В свою очередь пояснений о том, каким образом представление данной версии устава Общества влияет на исполнение договора представителем Заказчика представлено не было.

Следует отметить, что в карточке Общества на сайте электронной торговой площадки еще до окончания подачи заявок на участие в Аукционе была прикреплена последняя версия устава, доступ к которой имелся у Заказчика.

В настоящем случае Комиссия, исходя из объяснений сторон и фактических

обстоятельств дела, считает, что действия Заказчика исходят из сугубо формального толкования требования положений Аукционной документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Исходя и совокупности вышеизложенного у Комиссии отсутствуют основания для признания доводов жалобы необоснованными.

В этой связи, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МэйсИнвест» (ОГРН: 1087746558217, ИНН: 7731592901) на действия ГБУЗ «ГКБ им. А.К. Ерамишанцева ДЗМ» (ОГРН: 1037700032732, ИНН: 7716035705) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, поскольку предписание выдано ранее по делу № 077/07/00-1388/2019 от 17.05.2019.

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