1. ООО «СЛУЖБА УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТАМИ»

Верейская ул., д. 29, стр. 33, эт. 2, комн. 7, г. Москва, 121357

2. ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО»

5-я Парковая ул., д. 18, г. Москва, 105043

3.ООО «РТС-ТЕНДЕР»

Тараса Шевченко наб., д. 23А, эт. 25,
пом. № 1, г. Москва, 121151

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2138/2019 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) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителя ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО»:
«...»;

в отсутствие представителя ООО «СЛУЖБА УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТАМИ», извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 24.05.2019 № ПО/25220/19;

рассмотрев жалобу ООО «СЛУЖБА УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТАМИ» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку материала для ремонта кровли (реестровый № **31907794938**) (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.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя к дальнейшему участию в Аукционе.

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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с

нарушением требований настоящего Федерального закона 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.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 04.03.2019 участнику ООО «СЛУЖБА УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТАМИ» (порядковый номер заявки - 4) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе со следующим обоснованием: *«Несоответствие участника закупки требованиям документации,а именно:*

1. Не заполнен раздел «Сведения о сертификации», также не дано разъяснений относительно соответствия поставляемых товаров ГОСТу и наличие необходимых сертификатов.

*2. По товару «Заклепка вытяжная открытая сталь/сталь/St/St (50 шт. 4*8 мм; Борт:Стандарт) MESSER 114014008-50» в Диаметре» вместо конкретного значения указан диапазон, что не противоречит условию заполнения данной формы. Кроме того представленный диапазон не соответствует пункту 3.2 ГОСТ Р ИСО 1577-2017.*

3. По товару *«Аллюминиевая заклепка* Stanley *4*7*20 шт. 1-PA54T» в значении параметра «Длина гильзы» указано значение 6.5, тогда как согласно пункту 1.1 ГОСТ 10299-80, значение должно быть 7, параметр «Диаметр головки» указано значение 7, тогда как согласно пункту 1.1 ГОСТ 1029-80 значение должно быть 7.1»*.

По мнению Заявителя, его заявка при проведении Аукциона отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Аукционной документации.

На заседании Комиссии представитель Заказчика ссылался, что заявка Заявителя от дальнейшего участия в конкретной процедуре была отклонена правомерно, поскольку такая заявка не соответствовала требованиям, установленным в Аукционной документации.

На заседании Комиссией установлено, что основанием отклонения заявки Заявителя связано с предоставлением сведений о товаре по установленной Заказчиком форме № 2.

Согласно пункту 3.3.2 Аукционной документации первая часть заявки на участие в открытом аукционе должна содержать документы и сведения:

при размещении заказа на поставку товаров:

- согласие претендента на поставку товара,

-конкретные показатели товара, оборудования, материалов (деталей, конструкций), используемых при поставке товаров, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара. (предоставляется по

форме Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре).

Таким образом, положения Аукционной документации обязывают участников процедуры предоставлять конкретные характеристики предлагаемого к поставке товара.

Комиссия, изучив положения Аукционной документации, установила, что требования Заказчика сформированы таким образом, что участник закупки может ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований документации, которая, в свою очередь, вводит участников закупки в заблуждение.

Кроме того, Комиссия также установила, что положения инструкции, которая содержит многочисленные правила предоставления конкретных показателей товаров, а также документация усложняют возможность участия в закупке, поскольку провоцируют участников закупки допускать ошибки при предоставлении конкретных показателей товара, что в последующем может явиться основанием для отклонения заявок участников закупки.

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.

В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки.

Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, в том числе инструкция по заполнению заявки, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником закупки ошибок при заполнении заявки.

Подобное составление Аукционной документации вводит участников закупки в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Комиссия отмечает, что в настоящем деле объектом закупки явилась поставка товара.

В связи с чем потребность Заказчика выражается в получении итогового результата – получение требуемого товара в соответствии с требованиями Технического задания (Формы № 2).

При этом Заказчику при составлении документации нет необходимости переписывать содержание регламентированных стандартных требований в

документацию, а достаточно лишь указать, что предложения, выдвигаемые участниками, должны соответствовать ГОСТам, международным стандартам и иным техническим регламентам в зависимости от товара, что и было сделано Закзачиком.

Также Комиссия отмечает, что учитывая, что Заказчиком в Аукционной документации установлено требование о соответствии предлагаемого к поставке товара конкретному ГОСТ, а также принимая во внимание, что требования к товарам в большинстве случаев установлены безальтернативным способом предоставления значения, представляется возможным сделать вывод о том, что участник может задекларировать соответствие предлагаемого к поставке товара требованиям Аукционной документации Заказчика, что, в свою очередь, не будет противоречить действующему законодательству в сфере закупок.

В связи с вышеизложенным Комиссия полагает возможным установление в Аукционной документации условий, при которых участники закупки вправе выразить в составе заявки свое согласие на поставку товара, в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые Заказчик сформировал на основании своей потребности в Форме № 2.

Данный вывод Комиссии соотносится также с тем, что Закон о закупках не обязывает участников на момент подачи соответствующих заявок иметь товар в наличии, в связи с чем Заказчик также не вправе требовать от участников предоставления сведения о сертификации товара на этапе подачи заявок.

При таких обстоятельствах дача согласия на поставку товара соответствующего требованиям Заказчика надлежит расценивать как достаточное для принятия участия в такой процедуре.

Вместе с тем в настоящем случае положения Аукционной документации обязывают участника закупки предоставить в составе заявки конкретные характеристики товара, возможность подачи заявки без их предоставления документацией не определена.

На заседании комиссии представитель Заказчика не доказал принципиального значения заполнения участниками Формы № 2.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя является следствием утверждения Заказчиком ненадлежащих требований к описанию участниками такой закупки поставляемого товара в Аукционной документации.

В связи с чем Комиссия усматривает нарушение в действиях Заказчика, выразившиеся в формировании документации, повлекшей ограничение количества участников Аукциона.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что Аукционная документация Заказчика в настоящем случае носила необъективный характер и содержала нестандартные показатели, определяющие потребности Заказчика,

способные привести к искусственному сужению количества потенциальных участников закупки ввиду разрешения вопроса о допуске поданных им заявок исключительно на основании субъективного усмотрения самого Заказчика, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 1-3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а Аукционная документация подлежит корректировке в целях упорядочивания Заказчиком требований в соответствии собственной потребностью и обеспечения ясного и четкого отражения требований к содержанию заявок участников закупки.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что по результатам проведения закупочной процедуры Заказчиком был заключен 24.05.2019 договор № 5122-2019.

Между тем, Заказчиком не учтены положения части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с которым в случае принятия жалобы к рассмотрению Заказчик, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

В силу части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 24.05.2019 № ПО/25220/19 (далее - Уведомление) антимонопольным органом посредством электронной почты в адрес Заказчика было направлено 24.05.2019 в 09:17.

Между тем, установлено, что Заказчиком договор был заключен 24.05.2019 после 09:35, т.е. после получения Заказчиком Уведомления.

Таким образом, Заказчиком не было исполнено требование антимонопольного органа о приостановлении закупочных процедур в части заключения договоров.

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.

В связи с вышеизложенным, заключенный Заказчиком по результатам проведения закупочной процедуры договор является ничтожными в силу закона, что, в свою очередь, не препятствуют в выдаче предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СЛУЖБА УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТАМИ» (ОГРН 1187746247920 ИНН 7731399697) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО» (ОГРН 5147746347018 ИНН 7719895794) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Установить в действиях ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 1-3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии **«...»**

члены Комиссии **«...»**

«...»

«...»

1. ООО «СЛУЖБА УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТАМИ»

Верейская ул., д. 29, стр. 33, эт. 2, комн. 7, г. Москва, 121357

2. ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО»

5-я Парковая ул., д. 18, г. Москва, 105043

3.ООО «РТС-ТЕНДЕР»

Тараса Шевченко наб., д. 23А, эт. 25,
пом. № 1, г. Москва, 121151

1.
2.
3. **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 077/07/00-2138/2019 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) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 23.05.2019 по делу № 077/07/00-2138/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА ИЗМАЙЛОВО» **(далее - Заказчик)** устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку материала для ремонта кровли (реестровый № 31907794938) (далее — Аукцион)**:**

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.

2. Заказчику вернуть участникам закупочной процедуры ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.

3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учетом решения Комиссии **от 23.05.2019 по делу № 077/07/00-2138/2019**, в том числе установив в такой документации условия, при которых участники закупочной процедуры в составе заявки выражают свое согласие на поставку товаров в соответствии с требованиями документации, а именно конкретными показателями, которые Заказчик сформировал на основании своей потребности;

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в **Аукционе** таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную д**окументацию** до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов **Аукциона**.

6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.

7. **Заказчику** продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, Положения о закупке, Аукционной документации.

7. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание **в срок до 20.09.2019.**

8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России **в срок до 27.09.2019** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Заместитель председателя Комиссии «…»

члены Комиссии «…»

«…»

«…»