

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18515/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.11.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «Налко Трейдинг» (далее также — Заявитель) на действия ФГБУ «Росгеолфонд» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования системы бесперебойного электроснабжения (реестровый № 32009520337, далее — Аукцион, 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.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия 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» (далее — 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.

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 заявок на участие в аукционе от 21.10.2020 заявка Заявителя (заявка № 9627) была отклонена на основании п. 15.5.4. Положения:

Комиссия отказывает участникам в допуске к участию в аукционе в случае непредоставления или предоставления недостоверной информации, предусмотренной аукционной документацией, а также несоответствия предоставленной информации требованиям аукционной документации.

В соответствии с п. 15.4.3. первые части заявок должны содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией.

Обоснование решения о не допуске Заявки номер <...> поданной 19.10.2020 в 21:00:22:

Технические характеристики		
Требуемый параметр	Требуемое значение	Значение, предлагаемое участником
Входные параметры:		
THDi для 100% линейной нагрузки	< 3%	< 3%
Согласно Инструкции:		
Символ «<» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «<», а также приведенное значение является равным требуемому значению, а не менее его.		
Коэффициент мощности при номинальной нагрузке:	≥ 0.99	≥ 0.99
Символ «≥» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, более указанного значения или равный ему;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «≥».		
Выходные параметры:		
Напряжение вывода	380В AC ±1%	400В AC ±1%

	или 400В AC ±1% или 415В AC ±1%	
Символ «±» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель равный указанному или с отклонением в большую или меньшую сторону в пределах указанного предельного отклонения;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «±».		
Частота: контроль ввода байпаса (режим Online, режим работы от батарей)	50 Гц ±0,05%	50 Гц ±0,05%
Символ «±» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель равный указанному или с отклонением в большую или меньшую сторону в пределах указанного предельного отклонения;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «±».		
THDv для линейной нагрузки	< 1%	< 1%
Символ «<» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «<», а также приведенное значение является равным требуемому значению, а не менее его.		
Параметры окружающей среды:		
Предельная высота над уровнем моря для номинальных параметров ИБП	≤ 1000 м	≤ 1000 м
Символ «≤» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения или равный ему;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «≤».		
Уровень шума	≤ 75 дБ	< 65 дБ
Символ «≤» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения или равный ему;		
В данном случае конкретный показатель не указан, т.к. в заявке присутствует символ «<».		

Заявитель с данным отклонением не согласился и направил жалобу в антимонопольный орган, в которой указал, что Заказчик необоснованно отстранил заявку, установив требования указания конкретных значений к техническим и функциональным характеристикам ИБП значения, которых могут изменяться в процессе работы и зависят от множества внешних факторов таких как: процент загрузки мощности ИБП, типа подключаемой нагрузки, параметров входной сети. Таким образом конкретные значения данных параметров возможно определить только непосредственно в момент их измерения. При этом Заявителем была предложена продукция, полностью соответствующая требованиям ООЗ (верхним, нижним, а также максимальным и минимальным диапазоном значений функциональных и технических характеристик ИБП при 100% нагрузке) с указанием изменяемых значений показателей согласно технической документации производителя, не превышающая максимальных и минимальных допустимых значений требований к ООЗ.

Заказчик с доводами жалобы Заявителя не согласился и представил письменные возражения в которых указал, что заявка Заявителя не соответствовала положениям Закупочной документации.

Согласно п. 15.5.1 Положения комиссия Заказчика проверяет первые части заявок на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным аукционной документацией в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Участник в первой части заявок указывает конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией (п. 15.4.3 Положения).

В пункте 15.5.4 Положения указано, что комиссия отказывает участникам в допуске к участию в аукционе в случае несоответствия предоставленной информации требованиям аукционной документации.

При этом Комиссия, изучив представленные в материалы дела документы и сведения, а также заслушав лиц, участвовавших в заседании, считает необходимым отметить следующее.

Комиссия отмечает, что согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны 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.

Во исполнение приведенной нормы права Заказчиком разработана и утверждена Аукционная документация, в которой им предъявлены требования к функциональным и техническим характеристикам товаров, подлежащих поставке, являющиеся предметом Аукциона.

Технические характеристики приведены в Приложении № 1 к Техническому заданию.

Заявителем в составе заявки были представлены следующие значения:

Технические характеристики		
Требуемый параметр	Требуемое значение	Значение, предлагаемое участником
Входные параметры:		
THDi для 100% линейной нагрузки	< 3%	< 3%
Коэффициент мощности при номинальной нагрузке:	≥ 0.99	≥ 0.99
Выходные параметры:		
Напряжение вывода	380В AC ±1% или 400В AC ±1%	400В AC ±1%

	или 415В АС ±1%	
Частота: контроль ввода байпаса (режим Online, режим работы от батарей)	50 Гц ±0,05%	50 Гц ±0,05%
THDv для линейной нагрузки	< 1%	< 1%
Параметры окружающей среды:		
Предельная высота над уровнем моря для номинальных параметров ИБП	≤ 1000 м	≤ 1000 м
Уровень шума	≤ 75 дБ	< 65 дБ

Таким образом, предложенные Заявителем характеристики спорного оборудования не выходят за пределы установленных Заказчиком диапазоновых значений, то есть фактически соответствуют потребности Заказчика.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета 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 Аукциона ошибок при заполнении заявки.

подобное составление Аукционной документации вводит участников Аукциона в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, а также формы предоставления значений, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Кроме того, 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 пункте 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом РФ 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 полагает возможным допустить правовой подход, изложенный Верховным Судом Российской Федерации к рассматриваемым правоотношениям.

Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей товара, в частности в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (пункт 5 статьи 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ), поскольку подобное требование не только является бесполезным дублированием требований аукционной документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели в части веса и формы упаковки, если участником дано согласие на предъявленные заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в аукционе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара).

В соответствии с Инструкцией по заполнению все предлагаемые товары должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ, ТУ, СанПин, СНИП.

Соответственно выражение согласия участником Аукциона на поставку товара в соответствие с характеристиками, установленными За

В этой связи Комиссия обращает внимание, что в целях обеспечения конкуренции на торгах заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в Аукционной документации, 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 в Аукционной документации, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия).

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что отсутствие в составе Аукционной документации положения, предусматривающего выражение участником в первой части заявки согласия на поставку товаров в соответствии с требованиями Технического задания не свидетельствует о том, что участниками такого согласия выражено не было, поскольку направляя

соответствующую заявку на участие в процедуре участник конклюдентно соглашается со всеми требованиями закупочной документации. Кроме того, такое согласие предоставляется с помощью программно-аппаратных средств электронной торговой площадки.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что Аукционная документация Заказчика не отвечает принципам, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Следовательно, отклонение заявки Заявителя является следствием утверждения Заказчиком ненадлежащих требований к участникам процедуры.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и принимает решение о признании обоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

С учетом изложенного, в целях предотвращения затягивания процедуры Закупки в настоящем случае Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о пересмотре первых частей заявок с учетом решения Комиссии, то есть недопуская отклонение заявок участников, в связи с несоответствием характеристик товаров, указанных таким участником в Техническом предложении, характеристикам Технического задания в совокупностью с Инструкцией.

Комиссия также считает необходимым отметить, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны законным образом (например, соответствующими государственными или правоохранительными органами).

Предоставление участником Закупки в составе заявки недостоверных сведений и выявление Заказчиком названного факта является самостоятельным основанием для отстранения такого лица от участия в закупочной процедуре на любом этапе его проведения.

Указанное требование обусловлено более значимыми правовыми последствиями для участника торгов, нежели несоответствие заявки формальным требованиям Аукционной документации, а потому требует большей проработанности со стороны Заказчика и наличия у него неопровержимых доказательств недостоверности представленных сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства, особенно если речь идет о сведениях в необязательных к представлению документах.

В настоящем случае, как следует из материалов дела, поданная Заявителем заявка требованиям Аукционной документации соответствовала. Каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленных в ней сведений у Заказчика не имелось, неопровержимыми доказательствами недостоверности таких сведений последний не располагал. Доказательств обратного Заказчиком не представлено, а Комиссией не установлено.

На заседании Комиссии было представлено письмо производителя, которое подтверждает соответствие указанного товара потребностям Заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя от участия в Конкурсе, что противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, в настоящем случае Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику предписания о пересмотре заявок участников, то есть недопуская отклонение заявок участников, в связи с несоответствием характеристик товаров, указанных таким участником в Техническом предложении, характеристикам Технического задания в совокупностью с Инструкцией.

Вместе с тем, на заседании Комиссии было установлено, что Заказчик, ввиду отклонения всех заявок, признал Аукцион не состоявшимся и объявил новую процедуру с реестровым номером 32009610666, Комиссия считает данное действие неправомерным и выдает предписание об аннулировании новой процедуры и необходимости продолжения предыдущей процедуры.

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 «Налко Трейдинг» (ИНН 7704267243, ОГРН 1037704035687) на действия ФГБУ «Росгеолфонд» (ИНН 7714372367, ОГРН 1167746123225) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях ФГБУ «Росгеолфонд» нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать ФГБУ «Росгеолфонд» обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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

## 1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-18515/2020 о нарушении

02.11.2020 г. Москва

2.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 02.11.2020 по делу № 077/07/00-18515/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГБУ «Росгеолфонд» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования системы бесперебойного электроснабжения (реестровый № 32009520337, далее — Закупка):

1.

1.

1. Заказчику аннулировать закупочную процедуру с реестровым номером 3200961066;
2. Заказчику отменить протокол от 21.10.2020;
3. Заказчику обеспечить возможность внести задатки для участия в Закупке в случае их отзыва;
4. Заказчику назначить новую дату рассмотрения заявок, дату проведения Закупки, дату подведения итогов;

3. Заказчику рассмотреть (оценить) заявки участников Закупки с учетом принятого решения от 02.11.2020 по делу № 077/07/00-18515/2020;

4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания;

5. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Закупочной документации;

6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 07.12.2020;

1.

7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до 09.12.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.

1.

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

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