1. ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП»

196006, Санкт-Петербург город, улица Коли Томчака, дом 28, литер А, помещение 206

2. ФГУП «ГВСУ №14»

117556, Москва город, улица Фруктовая, дом 5А

3. АО «ОТС»

119049, Москва город, переулок Добрынинский 4-й, дом 8

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10193/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2019 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 ФГУП «ГВСУ № 14»: «...»;

в отсутствие представителя ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП», надлежащим образом

извещенного о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 17.09.2019 № 47475/19;

рассмотрев жалобу ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП» (далее — Заявитель) на действия ФГУП «ГВСУ №14» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтровентиляционных агрегатов (реестровый **№ 31908196047**) (далее — Конкурентный отбор);

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурентного отбора.

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

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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу № 04/09/19 от 02.09.2019 участнику ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП» (порядковый номер заявки - 2) отказано в допуске к дальнейшему участию в процедуре со следующим обоснованием: «Не соответствует требованию раздела IV Закупочной документации, а именно принцип работы фильтроэлементов, устроенных на основе только механической очистки у аналога и дополнительной (в комплексе с механической) очистки, осуществляемой по принципу ионизации (заряжения) частиц аэрозоля, указанного в РД аппарата. Также фильтрующие элементы предложенного аналога в отличие от требуемого не предназначены для очистки и требуют периодической замены».

На заседании Комиссии установлено следующее.

В соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к договору поставки) Заказчику к поставке необходим **фильтровентиляционный агрегат ФВА-1200 или аналог** со следующими техническими характеристиками:

Передвижной фильтровентиляционный агрегат:

Мощность, кВт – 1,1.

1. Расход воздуха, м3/ч: 1200.

2. Степень очистки по твёрдой фазе,%: 95±3.

3. Размер улавливаемых частиц, мкм: 0,2-100.

4. Кол-во обслуживаемых постов, шт.: 1.

5. Радиус поворота воздухоприѐмного устройства, м: 2.

6. Диаметр вытяжного устройства, мм: 160.

7. Угол поворота воздухоприѐмного устройства, град.: 360.

8. Характеристика электродвигателя вентилятора: потребляемая мощность N, кВт – 1,1; напряжение питания U, в: 220.

9. Масса, кг: 153.

При изучении заявки ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП» выявлено, что технические характеристики, предлагаемого к поставке таким участником товара полностью соответствовали установленным Заказчиком требованиям к такому товару.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что предлагаемый участником ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП» товар в полной мере не отвечал потребности Заказчика в таком товаре.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Между тем Комиссия отмечает, что Заказчиком фактически не предъявлялись требования к товару, которые послужили основанием для отклонения заявки участника ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП». Данный факт не отрицается Заказчиком.

В свою очередь, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре Закупочная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, к описанию такими участниками поставляемого товара.

Из вышеизложенного следует, что заявка участника будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования 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.

Из вышеуказанного следует, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования такого закона, в том числе является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

Учитывая, пояснения представителя Заказчика, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком технические характеристики к товару сформулированы не должным образом, поскольку в полной мере не отражают потребность Заказчика.

Таким образом, отклонение заявки является следствием утверждения в Закупочной документации ненадлежащих требований к объекту закупочной процедуры, что не отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

В связи с чем довод жалобы признается Комиссией обоснованным.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в неправомерном отказе в допуске заявки участника, что является основанием обращения в антимонопольный орган, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

В ходе рассмотрения жалобы выявлено, что Заказчиком по результатам проведения процедуры на основании протокола № 04/09/19 от 02.09.2019 было принято решение о заключении договора с ООО «СПЕЦПОСТАВКА 29».

Между тем, в соответствии с протоколом от 65/09/19 от 17.09.2019 Заказчиком было принято решение об отказе в заключении договора по результатам проведения процедуры.

Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках указанный закон устанавливает, что 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Положением о закупках Заказчиком определены способы осуществления закупок, среди которых: конкурентные процедуры закупки в форме торгов (конкурс, аукцион) и конкурентные закупки не в форме торгов.

Так, Заказчиком в пункте 12.5.7 Положения о закупке установлено, что Конкурентный отбор не является торгами (конкурсом, аукционом) или публичным конкурсом в соответствии с частью 1 статьи 447-449, частью 2 статьи 1057-1061 ГК РФ и не накладывает на Заказчика обязательств, установленных ранее указанными статьями ГК РФ, в том числе по обязательному заключению договора.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из

действий граждан и юридических лиц.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Из приведенного выше следует, что лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо.

Положения закупочной документации однозначно определяют проведенную Заказчиком процедуру в качестве торгов в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

Согласно части 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям Заказчика.

Оценка положений закупочной документации позволяет прийти к выводу, что проведенная Заказчиком процедура удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства и потому возлагает на него обязанности, предусмотренные действующим гражданским законодательством.

Оценивая положения Закупочной документации, следует признать, что она содержит все сведения, предусмотренные части 2 статьи 448 ГК РФ.

Указанная документация размещена в открытом доступе для неопределенного круга лиц и содержит сведения о начальной цене договора, способе обеспечения обязательств, способе определения победителя (включая порядок оценки заявок и порядок заключения договора), особенностях исполнения обязательств по контракту, требования к участникам, то есть содержит информацию, предусмотренную частями 2, 3 статьи 448 ГК РФ.

В связи с чем, процедура закупки подлежит завершению по правилам части 1 статьи 447 ГК РФ. В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей.

Ввиду указанных обстоятельств, Комиссия отмечает, что проведенная Заказчиком процедура соответствует правовой природе торгов, и, как следствие, заключение договора по ее итогам является обязательным.

Более того, на заседании Комиссии представитель Заказчика не представил доказательств, свидетельствующих об изменении потребности Заказчика, а равно о правомерности принятия решения об отказе в заключении по результатам проведения процедуры договора.

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 «ЕВРОЛЮКС ГРУПП» (ОГРН 1107847305444 ИНН 7810800907) на действия ФГУП «ГВСУ №14» (ОГРН 1035009568439 ИНН 5047054473) при проведении Конкурентного отбора обоснованной.

2. Установить в действиях ФГУП «ГВСУ №14» нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать ФГУП «ГВСУ № 14» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»

1. ООО «ЕВРОЛЮКС ГРУПП»

196006, Санкт-Петербург город, улица Коли Томчака, дом 28, литер А, помещение

2. ФГУП «ГВСУ №14»

117556, Москва город, улица Фруктовая, дом 5А

3. АО «ОТС»

119049, Москва город, переулок Добрынинский 4-й, дом 8

1. **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 077/07/00-10193/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2019 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 19.09.2019 по делу № 077/07/00-10193/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «ГВСУ №14» **(далее - Заказчик)** устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтровентиляционных агрегатов **(реестровые № 31908196047) (далее — Конкурентный отбор):**

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе осуществления Конкурентного отбора.

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

3. Заказчику внести изменения в документацию о Конкурентном отборе с учетом решения Комиссии от 19.09.2019 по делу № 077/07/00-10193/2019.

4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в **конкурентной процедуре** таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока подачи заявок на участие в Конкурентном отборе с момента размещения информации о внесении изменений в документацию **о Конкурентном отборе** до даты окончания приема заявок.

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

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

7. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 19.12.2019.**

8. Заказчику об исполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 26.12.2019** 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 «…»

«…»

«…»